

POR

PARTE DE LOS CAPELLANES DE EL CORO DE ESTA SANTA YGLESIA DE GRANADA.

EN EL PLEYTO, 

CON 

EL RECTOR, Y COLEGIALES DEL COLEGIO ECLESIASTICO DESTA DICHA CIVDAD.

Impresso en Granada, En la Imprenta Real, Por Baltasar de Bolibar, En la Calle de Abenamar. Año de 1656.

Catolicos les dexaron, si de las memorias, y aniuersarios de particulares a los Colegiales dauan parte, y repartian Missas, y tolerauan tal vez el que el Rector lleuara mejor lugar en las procesiones, y por dexar el litigio, hazian arbitro al Prelado, quid quærit vltra.

3 ¶ La santidad de vn tan grande Prelado deuia atajar este pleyto, no menospreciar la obediencia de los Capellanes, quãdo zelosos querian paz; quia multoties, despreciando el sosegar los litigios, ò con mayor espiritu de virtud, aplicandose a otras cosas, ocasionan calamidades en la Republica, teste Casiodoro, hablando de la conueniencia, y vtilidad que resulta de concordar, y componer los pleytos de los subditos, *lib. 3. epist. 4.* ibi: *Virtus vestra patriæ non fiat inopinata calamitas*, como de presente la ay entre los Capellanes, y Colegio, faltando a las asistencias de la Iglesia, ocupados en Tribunales, gastando cõ los ministros dellos su poca renta por defenderse.

4 ¶ Por omitir la defensa, el agrauiado se nota de ladron de si mismo: *Prædio sui ipsius à iure iudicatur qui honorem à virtute profectum, cum iactura sua alteri relinquit*, teste Apostolo, *2. ad Corinth c. 8.* relato, *in c. nolo causa 12. quæst. 1.* Casaneus *in Cathalog. glor. mund. part. 1. cons. 55.* Valdès *de Dignitate Regia, in proœmio, num. 27.* Y en las Comunidades tiene lugar esta doctrina, por ser derecho que toca a los sucessores, y no es licito el perderlo la Historia del señor Rey don Pedro el Segundo *cap. 16. y 17.* y del señor Rey don Iuan el Segundo *cap. 71.* refiere la contienda sobre el lugar, y vos en las Cortes entre Toledo, y Burgos, notat Belug. *in speculo Principis, num. 24.* y refiere la contienda entre el Principe de Salerno, y Rey de Napoles.

5 ¶ Menochio cuenta largamente la pretension del Cesar con la Republica de Venecia *cons. 126. per tot.* Tiberio Deciano *lib. 3. cons. 7.* la de los Duques de Florencia, y Ferrara, y Bosius *in pract. tit. de Princip.* la de los Duques de Mediolano, con los de Saboya, todos litigando sobre precedencias, y preeminencias, y quando ofrecida la paz por los Capellanes, no se aceptò no seria culpable el defenderse a exemplo de tantos Principes, como queda referido. Si-

6 ¶ Siguiò el ordinario la causa (auditis litigantibus) della salen quexosos los Capellanes, pues les priuò de su possession en los actos de presidir, y preferirse al Colegio, quando con prouanças ellos califficaron su actualidad en ella, y el Colegio, ò Rector del, sub iure iurando lo confessò (como abaxo se verà) dando sentencia contra ellos: temo referir las palabras del Prouerbio 29. *Subditi Principem facile imitantur*, Tacit. *lib. 5. annal. Aduersum furtuitâ subditi sôlent aspectu Principis vestiri.* Muy arbitrarias son oy las materias, con que la sentencia del ordinario estarà justificada, aunque el dolor de los despojados sienta otra cosa.

7 ¶ Sigue el Cabildo el dictamen del Colegio, vt singulis, & vt vniuersis, vltrajando a los Capellanes indeuidamente en el Coro, y fuera del: deue ser porque se defienden, dize Fr. Guicciardin *lib. 10. suæ historiæ*, quod defensio est lex non scripta, sed nata, quia omni iure licita est. Y vsando deste derecho, nulli iniuriam faciunt, Casiodor. *lib. 9. cap.* 10. ibi: *Quia nullum lædit obseruantia, & petitio iustitiæ.*

8 ¶ Despues de varios sucessos, y repartimientos, hechos de la renta señalada por los señores Reyes Catolicos al Coro de Capellanes de esta Santa Iglesia, procuraron gozar el residuo con tranquilidad, afanados con desvelo, por no faltar á su obligació (aunque corta porcion a sus asistencias) por no sacar a luz limitacion a las palabras del *cap. Sacerdos 1. quæst. 3. Qui in sacrario operātur, quæ de sacrario sunt edant*, siendo lo que oy gozan tan poco, que no llega a la tercia parte de lo que los señores Rey es Catolicos les dexaron, y señalaron en la ereccion desta Santa Iglesia.

9 ¶ Quando vn deseo de mandar motiuò al Rector del Colegio Eclesiastico a poner en publico vn Decreto del Sinodo deste Arçobispado, sito *sub tit. de maioritate, & obedientia*, cuyas palabras son las siguientes, ibi: *Y despues de todos los dichos tendrà el primer lugar en el Coro derecho el Rector de el Colegio, y en su ausencia, el Maestro de ceremonias*, hecho en el año de 1573. por don Pedro Guerrero, Arçobispo que fue desta Santa Iglesia, si tiene autoridad, ò puede tener fuerça de Sino-

do se mostrarà en la segunda parte.

10 ¶ En 11. de Enero de 1654. en virtud de dicho Decreto del mencionado Sinodo, dize el Rector, que pues le toca el llebar el primer lugar en las processiones despues del Racionero mas moderno en el lado derecho, y que tenga mejor lugar, y mas preeminente en los demas concursos, y juntas con prelacion al Capellan mas antiguo, concluye su pedimento, his verbis: *Mande que el dicho Capellan mas antiguo guarde la dicha constitucion, y no contrauenga a ella, con penas, y censuras, que le sean impuestas si contrauiniere, y me perturuare a mi, ò a otro qualquiera Rector en la possession en que he estado, y estoy de tener el primer lugar, è presidencia.* A què interdicto convenga esta conclusion se ajustarà en la segunda parte deste alegato.

11 ¶ Seguido este juyzio llegò a estado de sentēcia, tiempo en què al ordinario se manifestò, *quod sua non erat iurisdictio*, por ser esta materia de patronato Real, *monitione spreta* determinò, y se ha traydo por via de fuerça, assi en conocer, y proceder, como en no otorgar, y aunque, señor, los litigātes son todos Eclesiasticos, y que siempre anhelan por el preuilegio del fuero, oy con razon pueden dezir que el remedio que buscan ante los señores de la Chancilleria, es su mayor descanso, libres de las vexaciones que ante su Iuez han padecido, diziendo con Virgilio.

Per varios casus, & per tot discrima rerum
Tendimus in latium, &c.

12 ¶ Para poder continuar el discurso deste alegato, omitiendo las vulgaridades de que la diuision dà claridad al discurrir, le diuidirè en dos partes. En la primera fundarè que el Iuez Eclesiastico haze fuerça en conocer, y proceder, quia sua non est iurisdictio. En la segunda, que a lo menos la haze en no otorgar, quo ad vtrunque effectum.

PRI-

13 CONSTANTE Es en la Iurisprudencia ser el lego capaz de juridicion mere Eclesiastica, & spiritualitatem in se habens ex commissione Pontificis, *cap. menam 2. quæst. 4.* vbi Glos. *cap. præter hoc, §. ad hoc verò 23. dist.* Glos. *in cap. dilecti filij de arbitr.* Glos. *in cap. 1. verb. præcipimus, 96. dist* Beroius *in cap. dilecti filij, n. 36. & in cap. contingit, nu. 8. de arbitr.* Adonde refiere la comission que al Duque de Venecia diò el Pontifice para determinar las cõtiendas que auia entre los Obispos Bellunense, y Tellrense, teste etiam Philippo Probus *cons. 118. & 120.* Ioann. Capistran. *de potestat. Papæ, 3. part. 2. principalis, vers. Solus Papa concedit laico,* Nauarro *cons. 6. num. 2. de officio ordinarij, lib. 1.* Bobadill. *in polit. lib. 2. cap. 18. num. 42.* Sesse *en la carta que escriuiò a su Magestad, y està al principio del 2. tomo de sus decisiones, nu. 110. & 111.* Cened. *in quæst. Canonicis, quæst. 4. numer. 14.*

14 ¶ Belluga *in specul. Princip. Rub. 11. §. videndum,* verbo, *exempli,* & verbo, *probemus,* refiere el derecho que los señores Reyes de España tienen en el Reyno de Aragon, de conocer de las causas de los Eclesiasticos, etiam in exemptos, y tener el mesmo derecho en Sicilia, Apulia, y otras partes, como abaxo se verà.

15 ¶ Cierto es, segun el Sagrado Concilio Tridentino *Sess. 22. cap. 9. de reformat.* que el Iuez Eclesiastico lo es competente para conocer de las causas de los patronatos que se fundaren, Cabed. *de patronat. Reg. Coronæ, c. 49. per tot.* Lambert. *de iur. patronat. libr. 2. part. 2. art. 7. quæst. 3. princip. num. 4. & 5.* Scaccia *de sentent. & re iudicat. glos. 7. quæst. 2. limit. 5. num. 34. & 45. cap. quanto de iudic. l. 56. tit. 6. part. 1.* Dom. Couarr. *cap. 36. pract.* attamen, el Iuez Eclesiastico no lo serà, si por los fundadores de los patronatos se cautelò, vt patet *ex dict. loco Concil.* ibi: *Nisi secus in institutione, & ordinatione talis Ecclesiæ, seu fabricæ expresse cautum esset, & Seß. 25. cap. 8. de reformat.* ibi: *Nisi aliter in fundatione cautum reperiatur,* Gonçalez *in Reg. 8. Cancel. glos. 5. num. 35. & glos. 29. num. 3.* Y que en el Pa-

tronato

tronato Real desta Santa Iglesia estè cautelado es cierto, vt ex infra dicendis apparebit.

16 ¶ Con lo qual el pratronato fundado cō reserua, como es el de que tratamos, considerado vt regalis aut vt particularis, pasa con la dicha carga contra omnes possessores, vt in simili de re obligata, tenet Iurisconf. *in l. is cui opus*, vbi late Iasson *num.* 6. *ff. de noui operis nuntiat.* Tiraq. *de retract. lignag.* §. 1. *glos.* 9. *num.* 102. Menoch. *cons.* 2. *num.* 31. *& cons.* 63. *num.* 11. *& cons.* 80. *num.* 79. Cabed. *decis.* 52. *num.* 1. *part.* 2. Barbos. *in l. post dotem, nu.* 5. *ff. solut. matrim.* Cald. *de extintione emphiteus. cap.* 3. *num.* 33. *& de empt. & vendit. cap.* 27. *numer.* 79. *& cap.* 10. *num.* 10. Y assi los señores Reyes quando fundaron las Iglesias deste Reyno, reseruaron en si la jurisdiciō, ella basta para que pueda exercer esta, como en el discurso deste alegato se verà.

17 ¶ Supuesto lo referido, por derecho se halla dispuesto en el *cap. extransmissa, de for. competent. & in cap. cæterum de iudic.* que en las materias feudales, si quæstio mouetur inter Clericos, toca el conocimiento al señor del feudo, Guido Pap. *decis.* 139. *num.* 1. Scaccia *de iudic. lib.* 1. *cap.* 11. *num.* 99. *& de pppellat. lib.* 3. *cap.* 2. *quæst.* 8. *num.* 92. Thesaur. *forens. lib.* 2 *cap.* 15. *nu.* 9. Franc. Marc. *decis.* 42. *num.* 10. *lib.* 2. Cumia *in ritu Neapolitan.* 225. *nu.* 19. Gutierr. *de iurament. part.* 3. *cap.* 12. *num.* 8. Rodrig. *regul. tom.* 2. *quæst.* 62. *art.* 1. Camil. Borrel. *de præstant. Regis, cap.* 71. *num.* 73. *&* 74. *& in summ. decis. tit.* 33. *de fœud. num.* 159. Fr. Francisc. Carilian. *in explicat. Bullæ Cœn. excommun.* 16. vers. *Nuli autem*, vbi Duard. *Can.* 15. *quæst.* 11. *num.* 69. Barbos. *in l.* 1. *de iudic. artic.* 3. *num.* 159. *& artic.* 4. *numer.* 51.

18 ¶ Y valiendo el argumento de feudo, ad ius patronatus, vt tenet Gratian. *forens. cap.* 521. *num.* 32. Riccius *in prax. fori, decis.* 199. *numer.* 223. *& decis.* 220. *num.* 319. Corre la doctrina referida con toda seguridad.

19 ¶ Y en los Reynos en que se obserua el ius fœudale compellitur Clericus respondere coram domino fœudi, vel paribus Curiæ laicis, Missngerius *centur.* 1. *obseruat.* 22. vers. *Sic etiam index laicus*, Caldas Pereyra

reyra *de emptione, & vendit. cap.* 31. *num.* 96. Marta *de iurisdict. part.* 4. *cas.* 102. *num.* 16. Cenedo *in collectanea ad decretum, collect.* 37. *numer.* 5. Vbesembequius *in tractatu de fœudis, cap.* 17. *sub num.* 4. Mozius *de contractibus, tit. de fœudis, Rubrica de natura fœudorum, num.* 120. Surd. *consil.* 193. *num.* 1. & 8. & *cons.* 396. Rosental. *de fœudis, capit.* 10. *num.* 21. & 24.

20 ¶ Comprueua lo referido vna doctrina q̃ trae Marta *de iurisdict.* 4. *part. cas.* 13. *num.* 2. que parece interpreta el derecho feudal ad hoc, vt iudex laicus cognoscat, la qual se adapta con especialidad à nuestro caso, adonde se trata de conservar vna preeminencia por los Capellanes, que viene a ser vn emolumẽto vtil ratione dignitatis, y todas las vezes q̃ se trata de cosa en que solo se litigò el dominio vtil, como este es meramente profano, està sugeto a la juridicion laical, ibi: *Quia dominium vtile quod habet Ecclesia est merè laicum*, adõde cita a Ancharrano, & ita tenet Velasco *de iure emphiteutico, quæst* 17. *num.* 12. & *cons.* 134. *nu.* 13. & *cons.* 147. *num.* 17. Gamm. *decis.* 2. *num.* 6. Surd. *cons.* 338. *numer.* 1. idem Marta *cas.* 137. *num.* 32. No litigan en este juyzio los Capellanes, y Rector el extinguir el derecho de presidir, y preferir, ni de suscitarle, porque no le auia (porque esto es el derecho de propiedad, y directo dominio, que a no ser esta Iglesia de Patronato, tocara el conocimiẽto a el Iuez Eclesiastico) solo se litigò a qual de las dos Comunidades toque esta preeminencia, que es vn dominio vtil, en el qual el Iuez secular es competente, Menochius *de arbitrar. cas.* 108 *num.* 6. Caldas Pereyra *de nominatione, quæst.* 10. *num.* 19. præsertim, quando Ecclesia non læditur, como en este caso, adonde no se le quita derecho alguno por dar la preeminencia, ò a el Rector, ò a los Capellanes.

21 ¶ Y tratandose en este pleyto vna simple possession, pretendida por el Rector del Colegio, y defendida por la actualidad con que se hallan de ella los Capellanes, no es dudable, q̃ el conocimiento toca a el Iuez secular, y no a el Eclesiastico: en Napoles lo refiere Afflictis en la *decis.* 58. ser comun obseruancia, *n.* 59. en Francia lo testifica Francisco Marco *decis.* 190.

 num. 6.

num.6.& decis.512.num.1.& 3.lib.1. En el Senado Burdegalense, Boerio en la *decis.59.* En el Mediolanense, Alciato *cons.24.num.1.* En toda Italia, Antonius de Petra *de potestat. Principis, cap.8.num.83.& cap.15.num.16.* En el Senado Pedamontano, Tesauro en la *decis.82.num.1.& decis.117.num.1.& decis.131.num.6.* En Nauarra, Olano en las Antimonias, *litter. C.nu.34.& litter. T num.77.* En Galicia, Rodriguez *de annuis redditibus, lib.1.quæst.17.num.58.* En Venecia, Camilus Borrelus *in summa decis.tit.43.de foro competenti, numer.27.& tit.44.tit.de citat.num.102.*

22 ¶ En toda España lo afirma assi la *ley* 10. *tit.1 lib.3.Recopil.* Dom. Couarr. *pract.* 35. Auendaño, Juan Garcia, Iuan Gutierrez, y otros quarenta y tres Doctores que refiere Manuel de Barbos. *in remissionibus ad ordinationis Lusitanas, lib.2.tit.1.§.2.*

23 ¶ Y porque se reconozca que no solo en las materias possessorias, bonorum, toca este conocimiento a el Iuez secular, sino tambien quando se trata en materia de preeminencias, porque tratandose de la possessiõ dellas, toca el conocimiento a el Iuez seglar, Ceballos, *communes contra communes, quæst.897.num* 225 ibi: *Et non solum, quando agitur super Ecclesijs, & fructibus; sed quando agitur super preeminentis, & honoratitias Ecclesiarũ,* donde cita a Garcia, y otros.

24 ¶ Continuando el discurso de los feudos, y ajustandolo mas a la disposicion de Derecho, y resolucion de Doctores, segun doctrina de Felino en el *capit. solitæ de maioritat. & obedientia, num.4.* dize, que el Prelado Eclesiastico que se halla cõ juridicion temporal, concedida por Principe seglar que de las causas que determinare, la apelacion ha de seguirse coram iudice laico, porque el ser Eclesiastico el Iuez, à quo, no muda la naturaleza de la primera concession el señor Presidente Couarr. ita docet *pract.cap.4.* ibi: *Ad Regem ipsum prouocetur, & appellandum sit, ex l.1.tit.1.lib.4.Recopil.* Gail. *lib.1.obseruat.30.num.2.* ibi: *Et si Ecclesiastici Principis Germaniæ immediatè Imperio subiecti sint, idque ratione regaliũ priuilegiorum, & beneficiorum, siuè bonorum fœudalium, quæ ab Imperio habent, ab eorum sententijs in causis ciuilibus non ad Pontificem,*

tificem, sed ad Imperatorem, vel Cameram Imperialem appellatur, Francisco Marco *decis.454.num.10.part.1.* Mart. *de iurisdict, 4 part. cas.198.num.1.* Bobad *lib.2.cap.17.num.196. & cap.18.num.64.* Mastrillo *de magistrat.libr.3.cap.8.num.31* plures Augustinus Barbos. *in dict.cap.extrans. de foro competent.* Y refiere vn Decreto del Concilio Lateranense, concordante de el dicho texto, *pag. 46. cap.5.*

25 ¶ De lo qual bien se sigue que el Iuez Ecclesiastico que conoce de las cosas de la Regalia, concedidas a su propia dignidad, conoce dellas, non vt Prelatus Ecclesiasticus, sed vt laicus, segun Cancerio *p. 3. cap.13.num.345.* y aun alarga la proposicion diziendo, que los mismos Prelados Eclesiasticos, *debent conueniri coram iudice saeculari*, ibi: *Coram Principe esse conueniendos, & ab eorum sententias ad Principem esse appellandum*, Bart. *in l.si quando, C.de appellat.* Peregrinus *libr.1.consil.1.* Surd. *cons. 275 lib.2.* Cabedo *decis.40.num.13 part.2.* ibi: *Adhuc predicta locum habent, quod à Praelatis appellatur ad Principem.*

26 ¶ En tanto es esto asi, que Hostiense en su suma *tit. de sententia excommunicat. § si quis possit.* Dize, que en los casos en q̃ el Iuez Eclesiastico tiene juridiciõ para conocer de las causas de bienes que les conceden los señores Reyes, temporales; que es tan separado este conocimiento del Eclesiastico, que no puede de ninguna suerte pronunciar censuras ningunas en la dicha causa, Antoninus *in sua summa, part.3.tit.24. & 75. ad fin.* Dom. Gregorius Lopez *in l.7. tit.9. part.7. glos.* verbo, *otros*, Cancerius vbi supr. *num.346.* ibi: *Non licere Praelatis vti in casibus vbi habent iurisdictionem, per donationem factam à Rege vti in eius executionem excommunicatione, vel alijs censuris; sed debere procedere, vt alij Iudices temporales, & secundum praedicta censuit Senatus. Die 19. Ianuarij, anno 1591. &c.*

27 ¶ Y porque la materia no quede solo en la voluntad presumpta del Principe que dona, ò concede, es de notar, que todas las vezes que el Principe dona, ò concede, no puede donando abdicar de si la supre ma Regalia (hablo en donacion hecha a Clerigo, ò Yglesia) que es conocer de las causas que se ofrecieren so bre

bre la cosa donada, para lo qual se vea a Cauedo en la *decis*.40. citada en el *num.* 12. ibi: *Non poterit Princeps ita terras, & res concedere, seu donare ne ad eum appelletur*, hablando de donacion hecha a Iglesia, Guilliermus *in cap. Rainutius*, verbo, *& vxorem, decis.* 2. *num.* 24. Couarr. *practic. cap.* 4. Auend. *lib.* 1. *de exeq. cap.* 5. *num.* 2. Auiles *in cap. Prætorum, cap.* 38. *num.* 2. probat ordinatio Lusitana *lib.* 3. *tit.* 71. § *penult.* quibus adde Angelum *in l.* 1. §. *quæ mandata, in fin ff. de offic.* eius Purpuratus *in dict. l Imperium, num.* 75. Con que bien se reconoce que hallandose los señores Reyes de España con juridicion para poder conocer de las causas, y cosas que donan a las Iglesias, por quedar reseruado siempre el directo dominio, y no poder abdicar de si la juridicion, con mayor razon en las causas del Patronato, no puede conocer el Eclesiastico.

28 ¶ No es negable que los señores Reyes Catolicos dotaron, y fundaron las Iglesias destos Reynos, y en especial esta de Granada (antes de ganarse) hizieron donacion a el Cardenal de Mendoza, Arçobispo de Toledo, de la parte de diezmos que tenian los señores Reyes, por la concession que dellos le hizieron los Pontifices, *ea lege, & tenerentur Ecclesijs, & Sacerdotibus de congrua portione prouidere*, testãte Couarr. *practic. cap.* 35. Azor *libr.* 7. *instit. Moral. cap.* 36. vers. *Tertiò quæritur*, Gabriel Vargas *in opusculo de beneficijs, cap.* 1. § *vnic. dub.* 7. *num.* 27. Suarez *de Religione, libr.* 1. *cap.* 25. Y consta de la escritura que se otorgò por los señores Reyes Catolicos, en Murcia, en 30. de Mayo del año de 1488. Y pareciendo a los señores Reyes Catolicos, que no estaua bastantemente dotada la dicha Iglesia, le dieron juros sobre sus Rentas Reales, y bienes rayzes de su propio Patrimonio, como consta de otras dos escrituras, otorgadas en dicha ciudad. La vna, de dos de Iulio de 1511.

29 ¶ La otra de 14. de Otubre de 1501. Las quales todas cita Rodrigo Suarez en su alegacion 28. y las palabras de la donacion de esta segunda escritura son del tenor siguiente: *Con tanto, que si algun debate sobre los dichos BIENES, O SOBRE OTRA QVALQVIERA COSA, ò parte de ellos huuiere, que se aya de seguir, y siga ante*

nuestras

nuestras justicias seglares, y por ellas se determine la causa, y no por las Eclesiasticas, y lo mismo se dize en las execuciones de los juros. Con esta escritura, parece, y es cierto cessa toda controuersia, y disputa, para que a las justicias seglares toque este conocimiento, pues segun los lugares citados en el *num.* 15. assi por el Sagrado Concilio, como por resolucion de Doctores, los patronos son Iuezes competentes, pues en las donaciones, fechas a esta Santa Iglesia, quedò reservado el conocimiento de las causas tocantes al patronato, ibi: *Nisi aliter in fundatione cautum reperiatur*, Concil. Trident *Sess.* 22. *cap.* 9. *& Sess.* 25. *cap.* 8 ibi: *Nisi secus in institutione, & ordinatione talis Ecclesiæ, seu fabricæ expressè cautum esset.*

30 ¶ Quedando, pues, por cõstante, que los señores Reyes dotaron, y fundaron esta Iglesia (y que ella con la calidad referida recibiò los bienes) Por ventura tenia necessidad de Bula, ò preuilegio para ser patronos? No por cierto: porque segun derecho, este mismo preuilegio competia, como consta ex toto titulo, & præcipuè, *ex cap. illud caput ex insinuatione, cap. nobis de iure patronatus, caput filijs, cap. decernimus* 16. *quæst.* 7. ni para la juridicion, pues la reseruaron en si.

31 ¶ Y este derecho de patronazgo a todos concedido, nace de el como propio el ius præsentandi, & præcedendi in Ecclesijs, latè Rocus de Curte *in tractatu de iure patronatus*, Cæsar Lambertinus *eodem tractatu, lib.* 1. *quæst.* 1. *num.* 12. Caietanus *in repetit. capitis fin. de elect. in* 6. vers. *Quæro quid competat patrono.* Lo mismo se decretò en la *Session* 25. *cap.* 9. *del Sagrado Concilio.* y se nota en la *ley* 1. *tit.* 15. *part.* 1. Con el presupuesto referido notò, que la Bula expedida por Inocencio Octauo, para la ereccion de la Santa Iglesia Catedral desta Ciudad, no necessitò de dar a los señores Reyes Catolicos derecho de patronato, pues lo tenian por derecho: y auiendo aprouado la fundacion, y dotacion, cõ la calidad de la escritura de 14. de Otubre de 1501. la misma Bula, a ser necessario, daua juridicion, pues el dotador la reseruò en si.

32 ¶ Y aora reparo con la Bula de Martino Quinto: por la qual expressamenre aprueua tener los

señores Reyes Catolicos juridicion para conocer de las causas que se mouian entre los Eclesiasticos en las Iglesias de su Patrimonio Real, ibi: *Nos ad omnes antiquiquitatis tollendum dubium, super his opportunè prouidere volentes eiusdem Regis in parte supplicationibus inclinati authoritate Apostolica, tenore præsentium declaramus, nostræ intentionis non fuisse, neque esse predictam, aut quancunque aliam constitutionem eijdem Regi, & eius Regiæ iurisdictioni, per quam, tam Rex (vt asseritur) quam sui progenitores cognoscere consueuerunt, & in aliquo derogare voluisse, aut vele quoquomodo ipsosque Reges, & iudices decernentes partes molestatas super earum conseruatione ad suorum benefitiorum possessionem, & ibi per hoc autem nullum ius, seu iurisdictionē in præmissis cognoscendi eijdem Regi de nouo acquiri volumus, sed antiquum conseruari.*

33 ¶ Luego bien se sigue, que pues los Pontifices no pudieron dar derecho de patronato a su Magestad, por tenerlo ya de iure propio, y que Martino Quinto les conserua la possession que tienen, tratando de la juridicion, essa fue la que les concedieron, dado que su Magestad necessitara della, y no huuiera otra reserua en la escritura citada, *n.* 29.

34 ¶ Y valga por testigo de vista D. Gregorio Lopez en la *ley* 18. *tit.* 5. *part.* 5. his verbis: *Habet etiam Rex Hispaniæ super iure patronatus multas concessiones, & confirmationes Papales quas ego vidi.* Y esta preeminencia de que habla Gregorio Lopez, concedida a el derecho de Patronazgo, es el conocimiento de las causas Eclesiasticas, tocantes a las Iglesias patronadas, porque para este articulo, y derecho, solo podian seruir, porque el ius sedendi, præcedendi, & presentandi, lo tiene su Magestad sin Bulas por derecho, vt extat dictum. Y la juridicion ex reseruatione.

35 ¶ Refiere Camilo Borrelo *de præstantia Regis Catholici, cap.* 53. la Bula de Vrbano Segundo, que gouernò la Silla Pontifical el año de 1098. concedida a Rogerio, Conde de Calabria, y Sicilia, para que en aquel Reyno no huuiesse legatus à latare, por el tiempo de su vida, y de sus sucessores, dandole a el la juridicion, his verbis.

Vrbanus

36 ¶ *Vrbanus Episcopus seruus seruorum Dei, charissimo Rogerio, Comiti Calabrię, & Siciliæ, salutem, & Apostolicam benedictionem. Quoniam prudentiam tuam supernę maiestatis dignatio multis triumphis, & honoribus exaltauit, & probitas tua in Sarracenorum finibus Ecclesiam Dei plurimum dilatauit, & Sanctæ Sedi Apostolicæ deuotam se multis modis semper exhibuit: Nos in specialem, atque charissimum filium eiusdem Ecclesię te assumpsimus. Idcircò de tuæ probitatis sinceritate plurimũ confidentes, sicut verbis promisimus, ita litterarum authoritate firmamus. Quod omni vitæ tuæ tempore, vel filij tui Simonis, vel alterius qui legitimus tui hæres stiterit: nullum in terra potestatis vestræ: præter voluntatem, aut consilium vestrum, legatum Romanæ Ecclesię statuemus. Quinimò, quæ per legatum acturi sumus per vestram industriam legati vice cohiberi volumus.*

37 ¶ Tambien refiere lo mismo Mariana en la historia de España *lib.* 10.*cap.* 5.ibi: *Por tanto, confiados de la sinceridad de tu bondad, como lo prometimos de palabra, assi bien lo confirmamos con autoridad destas Letras, que por todo el tiempo de tu vida, ò de tu hijo Simon, ò de otro que fuere tu legitimo heredero, no pondremos en la tierra de vuestro señorio sin vuestra voluntad, y consejo, Legado de la Iglesia Romana, antes lo que huuieremos de hazer por Legado, queremos por vuestra industria, en lugar de Legado se haga*

38 ¶ Rey de Sicilia es su Magestad (Dios le guarde) no ampliò tanto Rogerio la Christiandad, quanto los señores Reyes de España, ningunos mas obedientes a la Silla Pontifical, ni que merezca mayores fauores de la Iglesia, *eligi eos in mesores meos in longem quis terris*, para propagar la fee Catolica, teste Valdes *de dignit. Regiæ, cap.* 15.*à num.* 22. Segun Baronio en sus annales *tom.* 1.*año* 53.*fol.* 537. Dize, que a los señores Reyes de España, por la propagacion de la fee, se les dà la primera silla temporal en la Iglesia, y Concilios, y por derecho se manifiesta esta preeminencia, que tratando de numerar las Prouincias por su antiguedad, y autoridad, refiere Valdes vbi supr. *cap.* 2.*num. fin.* ser siẽpre primera España, y S. Geronimo *in epist. ad Rufinũ*, lo confirma, ibi: *Hoc in Ecclesijs suis faciant, quod Romæ, & ibi, quod in Hispania, quod in Bretania, quod etiam ex parte per Gallias,*

lias, quod in omnibus locis vbi humilitas seruatur. Con que à maioritate rationis, si a Rogerio por obediente en aquel Reyno, habet vices legati delatere: en España sobran seruicios hechos a la Iglesia, para que no se dude tener semejante concession.

39 ¶ No disuena aora lo que el señor Emperador Carlos Quinto desde Augusta, el año de 1548. advirtiò a el señor Felipe Segundo en la instruccion q̃ le embiò, auiendole encargado la obediencia a la Iglesia Romana, dize en la *ley 5. y 25. tit. 3. lib. 1. Recopil.* que haze mencion de las Bulas de juridicion para el patronato Real, ibi: *Que se guarde lo contenido por los Pontifices a nuestros Reyes progenitores, y no se derogue la preeminencia cõcedida a nuestro patronazgo Real.* Estas mismas palabras se hallan en el capitulo 18. de la instruccion que el señor Emperador remitiò, y en el propio capitulo le advierte, que tiene entre otras cosas la conseruacion de la juridicion de la Monarquia de Sicilia, como testifica Sandoual en la vida del señor Emperador Carlos Quinto, *part. 2. lib.* 30. §. 5. con que hallamos juridicion en los señores Reyes Catolicos por la Bula mencionada de Inocencio Segundo en dicha instruccion.

40 ¶ Y quando las Bulas mencionadas faltaran, la obediencia que el señor Emperador tuuo siẽpre a la Silla Pontifical, assegura, que el dezir en las leyes referidas del Reyno la tenia, era bastante prueua, sin que fuesse necessario acreditarlo con ellas. Omito lo que vale la assercion del Principe, por ser proposiciõ vulgar · y passo a el testamento que el señor Emperapor Carlos Quinto otorgò en Iuste en 9. de Setiembre de 1558.

41 ¶ Eligiendo sepultura, manda que sea a el pie del Altar mayor, la mitad del cuerpo debaxo, y la otra mitad en la peaña, para que el Sacerdote le pusiera los pies encima, las palabras son estas: *La mitad de mi cuerpo estè debaxo del dicho Altar, y la otra mitad, de los pechos a la cabeza salga a fuera del: demanera, que qualquiera Sacerdote que dixere Missa, ponga los pies sobre mis pechos, y cabeza:* teste Sandoual *in dict. 2. p. c. 30. post §. fin.*

Principe

42 ¶ Principe que cõ tanto zelo venerò a la Iglesia, no se auia de querer abrogar, a si juridicion que no le estaua concedida, y quando en su ley Real, y prematica refiere el tener juridicion de conocer de las causas del Patronazgo Real, a no tenerla, no lo ordenara en ella.

43 ¶ Pondero para confirmacion de lo referido vna doctrina del Padre Francisco Suarez, contra sectam Anglicanam, *lib.4.cap.34.num.24.* ibi: *Nihilominus resoluo solam, & nudam consuetudinem, etiam immemorale non sufficere in hac materia ad probandum priuilegium.* Y và hablando de juridicion Eclesiastica en persona seglar, adonde asienta no poder el lego adquirir juridicion por costumbre contra los Eclesiasticos, y es comun resolucion, ex Bart. Salicet. & Bald. *in l. si certis annis, C. de pactis,* Iasson *in l. cũ de in rem verso, ff. de vsur.* Cæsar Lambert. *de iure patronatus, lib.1. quæst.10. art.5. n.40.* Gregorio Lopez, Molina, Menchaca, Mascardo, Gutierrez *lib.1. pract. q.16. n.2.* D. Couarruv. *variar. lib.1. cap.17. num.5.*

44 ¶ Luego los señores Reyes, supuesto que le obsta la disposicion de derecho, para adquirir por costumbre esta iuridicion, y son incapazes de tenerla, ex se, las leyes con que acreditan tener Bulas, y la tolerancia de los Pontifices assegura el auerlas, y siendo materia esta tan graue, no auian los Legisladores de hazer ley contra el propio derecho que deuian obseruar, dexando la materia dudosa, y en estado que se pudiesse dudar de la juridicion: *Legum enim scriptor ne inter ciues seditio oriri queat diligentia sua prouidere debet,* teste Aristotele *lib.2. de Repub. cap.9.*

45 ¶ Testifique Surio en sus anales en el año de 1547. el caso particular que al señor Carlos Quinto sucediò en la Vniuersidad de Colonia, que como Patron de ella procediò contra el Arçobispo de aquella ciudad, y auiendo procedido judicialmente, remitiò la causa a Clemente Septimo; y dize Surio, q̃ el Pontifice le castigò en virtud de los autos hechos por el señor Emperador, el qual si no fuera juez competente, los autos fueran nulos, vt constat ex iure,

cap. at si Clerici de subdit. vbi ordinarij, Valas. *cons.* 65 *per tot.* Otero Fernand. *in lucubrationib. Roman. disp.* 29 *nu.* 1. plures Barbos. *in d. c at si Clerici.*

46 ¶ No fue menor este caso que el que celebran las historias Eclesiasticas de Constantino, quando en el Concilio Niceno se exonerò del conocimiento de las causas de los Obispos, vt ex Sozomeno, Rufino, Gregorio Magno, y Nicolao Primo, refert Azor *tom.* 1. *in institut. moral. lib.* 5. *cap.* 12. Porque Constantino no tenia razon con que acreditar lo cõtrario, mas que con la justa ignorancia, el señor Emperador tenia juridicion, como contra Elector, y Principe del Imperio, teste Velarmin. contra Barclayo *cap.* 35.

47 ¶ Muchos Arçobispos ha tenido esta Sãta Iglesia: los mas de ellos han tenido litigios, y todos para la composicion dellos han buscado el remedio, assi en esta Chancilleria, como ante los señores del Cõsejo. Nunca dudaron de la juridicion, porque solo se juzgauan Arçobispos, y no juezes de las causas del Patrimonio Real, pues en todos los litigios, como Actores, y Reos, han acudido a esta Chancilleria, ni los señores Reyes Catolicos han dexado por esso de dar la obediencia a la Silla Apostolica: insistir oy la parte del Colegio, en que el Arçobispo sea su juez sobre el litigio del preceder, y presidir; es negar a su Magestad la Regalia, y querer extender agena juridicion a lo que no le toca, y exponer a su Prelado a el desayre de no salir con lo que sin fundamento pretendiere. Y assi a los señores Reyes les toca obedecer la Silla Pontifical, y los Clerigos, y su Prelado, entender que donde no tienen juridicion son Clerigos, y Sacerdotes, no señores, ni Patronos. Muy al caso San Geronimo: *Esto subiectus Pontifici tuo, & quasi parentem animæ ama; sed Episcopi, Sacerdotes sciant se esse non dominos scitum est illud Oratij Domitij, cur ego inquit te habeam vt Principem, cum tu non me habeas vt Senatorem, in epist. ad Nepotianum, cap. esto,* 45. *dist.*

48 ¶ Por disposicion de derecho Canonico hallamos tambien tener juridicion los Patronos, por razon de la fundacion, como se nota en el *capit. generali* 13. §. *cæterum, de elect. cap. verum de foro competent.* Adonde

de Alexandro Tercero dispone, que todas las vezes q̃ huuiere controuersia, in causa feudali: ò ya sea Eclesiastica, ò profana, que siempre el conocimiento della toque a el señor del feudo, ibi: *Alioquim Beneplacito Imperiali, sicut iustum fuerit relinquatur*, Afflictis *in cap.1.§. item si Clericus, n.25. de capitis*, Conradi Capitius *decis.27.n.28* Porque en este caso como feudataria, es subdita domino, Ahumada *in l.57.glos.2.num.1.tit.6 part.1.* Azeuedo *in l.6.tit.1.lib.4. Recopilat.* Sebastianus de Nebo *ad lib. feudor.tit.1.num.268.* Bernardus Grebeus *ad pract. Camerae Imperialis, lib.1.conclus.37.considerat.4.* Laiman *in theologia moral.lib.4.tract.914.num.3.*

49 ¶ Tambien es de notar lo que refiere Baldo *in l. sed etsi, §. liberto, in fin. ff. de in ius vocand.* Quod si Ecclesia Romana, cui Imperator iurat fidelitatem recognoscere ab eo feudum esset illius vassalla. Lo mismo nota en la *l. fin. ad fin. cod. sine censu, vel reliquis*, Iasson *in l placet, C. de Sancrosanctis Ecclesijs*, & ita Praelati qui habent feuda vocantur, & conveniuntur in Parlamento, Afflictis *decis.361.* La razon es, por la juridicion que le queda de conocer de las causas del dicho feudo, etiam Ecclesiastica dummodo non tãgant spiritualitatem, Pater Suarez *de defensione Fidei Catholicae, lib.4. de imm. num. 12.* Francisc. Marc. *decis.46.nu.10.lib.2.* Francisc. Sonsbequio *de faeudis, p.14.n.20.* Cumia *in ritibus Siciliae, cap. 2.num.40.*

50 ¶ Por las leyes del Reyno està tambiẽ estatuydo el tener los señores Reyes Catolicos juridicion en todos los bienes de su Patrimonio Real, aunq̃ estè hecha donacion dellos a las Iglesias, consta de la *ley 5.tit.6.lib.1. Recop.* hablando del Patronazgo, ibi: *En derogacion de las Bulas, y preuilegios que sobre ello por los Sumos Pontifices passados han sido concedidas.* Et ibi: *Y definirlos ante los juezes diputados para esto, que son los del Consejo de nuestra Camara*, idem disponitur en la *l.5.tit.3.lib.1.l.34.titul.5. lib.2.* Adonde el señor Emperador dize, que tiene Bula para ello.

51 ¶ Notese en comprouacion de lo referido, y apoyo de la verdad que vamos fundando, que el derecho, y leyes destos Reynos aprueuan, y testifican

auer

auer Bulas, y preuilegios, en virtud de los quales los señores Reyes Catolicos, y sus Tribunales conocen cō juridicion ordinaria de las causas Eclesiasticas de las Iglesias patronadas, y pondero la decision de la *ley* 25. *tit.* 3. *lib.* 1. *Recopilat.* (y advierto, que es la prematica de Castilla, que prohibe que los estrangeros puedan tener Beneficios Eclesiasticos en estos Reynos) y noto para entendimiento de dicha ley, que desde la muerte del señor Rey don Alfonso Onzeno, hasta el tiempo de el señor don Enrique Segundo, Castellæ Regum, fue tan afligida de calamidades, y trabajos, con las guerras ciuiles, que no auia distincion en aquel tiempo de lo sagrado à lo profano, ni lo justo de lo injusto, todo corria tumultariamente, huyendo muchos Sacerdotes de autoridad, y dignidad, por salvar las vidas, y los que quisieron hazer rostro a la fortuna de muertos, ò desterrados, ninguno se escapò, como refiere Mariana en la historia de España, *lib.* 16. *cap.* 18. *& libr.* 7. *cap.* 7. *& cap.* 15.

52 ¶ Oprimido el Reyno con las calamidades referidas, los señores Reyes, por euitar mayores males, ayudados de la industria, letras, y virtud de estrāgeros, a quien beneficiaron con grandes mercedes, y en lo Eclesiastico dieron lo mejor (ò todo por mejor dezir) quando en la *ley* 14. *tit.* 3. *lib.* 1. *de la Recopilat.* consideraron ser mayores estos daños que los primeros ya referidos, vt post Couarruv. Petrum de Nauarra congeret Camil. Borrel. *de prestant. Regis, c.* 51. *n.* 6.

53 ¶ Y queriendo dicho señor don Enrique remediar los males que se padecian, *vt pacis lenitas sopiret, quod velli calamitas introduxit.* A exemplo del Emperador Iustiniano, notado en la *ley vnica, C. de cad. toll.* en Burgos promulgò la *ley* 14. referida en el num. antecedente, y mostrò la experiencia el fruto de su determinacion, la qual despues reforçaron los señores Reyes, don Iuan el Primero, Enrique Tercero, y Quarto.

54 ¶ Resentidos destas leyes los Sumos Pōtifices, como refiere Mariana *lib.* 19. *cap.* 1. *de la Historia de España*, siempre publicaron quexas contra los señores de Castilla, hasta en tiempo de los señores Reyes Cato-

Catolicos D. Fernando, y D. Ysabel, que Sixto IV. las aprouò, como se haze mencion en la *l. 16. tit. 3. lib.* 1. por lo qual el señor Emperador en las leyes citadas, en especial la 25. pudo con razon dezir tenia Bulas de los Sumos Pontifices, para conocer de las causas de el patronato, como para que los estrangeros no fuessen admitidos, como cõsta de la narratiua de la dicha ley; y mas quando en ella dize, *no se derogue lo concedido a los Reyes, y lo concedido al Reyno en fauor de sus naturales.* Y siendo esta clausula respiciens plura determinabilia, pariformiter debet determinari in omnibus, ex vulgari textu *in l. iam ob iure 4. ff. de vulgar. & pupil. cum vulgat.*

55 ¶ Sin la reserua que queda referida, fecha por los señores Reyes Catolicos, ponderò la doctrina del señor Gregorio Lopez *in l. 57. gloss. verb. que ge la diò, tit. 6 part.* 1. de que el monasterio, ò persona Eclesiastica que possee bienes patrimoniales, como fueron los diezmos que los Pontifices dieron a los señores Reyes de Castilla, y los juros que los dichos señores Reyes donarõ a la santa Iglesia desta ciudad, deue ser conuenido coram iudice sæculari, Palacios Rub. *in cap. per vestras notab. 2. §. 1. num.* 49. Guillerm. *in cap. Raynutius, verbo, & uxorem, num.* 447. Perez *in l. 10. tit. 1. lib. 3. Ordinamenti,* Gomez *tom. 3. variar. cap. 10. num. 7.* Suarez *in defensione Fidei contra Angelicanæ sectæ errores, lib. 4. de immunitate, num.* 13. Cabed. *part. 2. arrest. 4. &* 74. Cardos. *in praxi iudicum, verb. Clericos, num.* 46. de su propio patrimonio Real se dieron Iuros a esta santa Iglesia: consta de la ereccion, y escrituras mencionadas; luego la jurisdicion le toca, y no al Iuez Eclesiastico.

56 ¶ De el Emperador Constantino ay vn Decreto a Tauro Prefecto Pretorio, en el qual ordena, que los Clerigos que posseyeren bienes del Principe, soluant pensitationes, relatum *in l. de his, C. de Episcop. & Cleric.* y interpretando este decreto Salzed. in practica, *cap. 55.* vers. *Et erit tamen cum ordinatione Lusitana, lib. 2. tit. 1.* §. 19. se dize por ella, que los Clerigos para la solucion, y paga de los bienes que traxeren del Brasil, ò de otra parte sean conuenidos para la paga de los derechos coram iudice sęculari; porque aunque son posseìdos por

 Clerigo,

Clerigo, por ser bienes produzidos de las tierras de el patrimonio Real, no deuen ser compelidos coram iudice Ecclesiastico, sed laico, vt soluant, *l.46.tit.5 part 1 l.1.tit.7 part.5* Bertachin.*de gauel part.7.quæst 7 nu.*24. Barbos.*in remiss.ad dict.ordinat.*§.19.

57 ¶ Reformò las leyes a el Reyno de Portugal el Rey don Dionisio VI.de aquel Reyno, entre ellas ordena, que los juezes seculares lo sean competẽtes en todos los bienes del patronato Real, y de la Corona, *lib.2.in principio,* ibi: *E isto foy assi entre os Reys nossos antecessores, è os Prelados, è Clerecia destos Regnos, concordado, è feitas determinacens, è capitulos de Cortes, assi neste caso, como nos abaixo declarados nesta ordenacion, è em otras.*

58 ¶ En el §.2. da jurisdicion a el juez secular en las causas possessorias en el §.7.17.y 19.la dà para todo lo que fuere derecho de patronato, ibi: *E se o Clerigo teuer de nos bees patrimonaes, serà demãdado ante as nossas justicias.* & ibi: *Do direito de padroado, ò conhecimento pertẽce a o juis secular.*

59 ¶ No quisiera, que la ponderacion desta ley pareciera afecto quando por ella pretendo assegurar el conocimiento de las causas de el patronato en el juez secular; pues reconozco, que ella solo por si, no bastara, si el mismo Rey don Dionisio no huviera pedido aprouacion della a el Pontifice, que aunque en su tiempo florecieron Martino Honorio, y Nicolao IV. Celestino, Bonifacio VIII. Benedicto X. Clemẽte V. como consta de la Coronica de aquel Reyno, *part.3. cap 7. apud Fariam,* no he podido indagar qual fuesse el que lo concediò: con todo hallo en Benedicto Egidio en la *l.1.C.de sacrosanctis Ecclesijs, part.5.*§.2.*num.*12. que las Ordenanças de aquel Rey no fueron aprouadas por el Sumo Pontifice, ibi: *Sed erat necesse, vt ob iustam causam, & publicam vtilitatem, propter quam lata fuit, à Summo Pontifice confirmaretur sicut eam olim fuisse confirmatam in concordatis in Curia Romana, inter Clerum, & Dionysium Portugaliæ Regem.* Y Manuel Barbosa, comentando dicha Ordenacion, dize las palabras siguientes: *Constat deinde, ordinationem hanc confirmatam fuisse in concordatis in Curia Romana, inter Clerum, & Regem Dionysium,* prout referunt Barbos.

in priuatis scholis ad *l. filius familias, ff. de legat.* 1. vers. *Ad ordinationem, lib.* 2. citatus à Benedicto Ægidio *in l.* 1. *C. de sacrosanctis Ecclesijs, part.* 5. §. 2. *num.* 12. Caldas Pereir. *de emption. cap.* 8. *n.* 36. Conque no se puede negar, que en España los señores Reyes son juezes competentes de el derecho de patronato, assi por la reserua, como por Bulas; pues aprouaron las leyes de aquel Reyno, que del patronato trataron, siendo aquel, y este vna misma cosa.

60 ¶ El pleyto presente patrocinado por el Arçobispo, y Cabildo puede suscitar la quexa del Profeta Rey: *Tu vero homo vnanimis, dux meus, & notus meus, qui mecum dulces capiebas cibos*; que se halle beneficiado su Ilustrissima, y Canonigos por su Magestad, y sus predecessores, y pongan duda si puede, ò no conocer de las causas Eclesiasticas de patronazgo, de que siempre ha conocido; y que en este caso se pretenda, tẽdrà mas fee vn Notario que diga, fidem facio, que el Pontifice despachò Bula, que no la autoridad de vn Cesar? Es de sentir, y que tantos, y tan graues varones que han seguido lo decretado en dichas leyes, *damnabilitèr sint decepti*, es temeridad, como lo conjetura Teodosio, cuyas son las palabras referidas, mencionadas *in l. fin. C. ad legem Iuliam repetundarum.*

61 ¶ Y porque la autoridad de aquellos que assientan tocar a su Magestad el conocimiento de las causas Eclesiasticas del patronato, cortando el discurso, me pareciò acertado referirlos en este numero, que son Turrecremat. *in capit. filijs, vel nepotibus* 16. *quæst.* 7. Bertrand. *cons.* 276. *num.* 17. *volum.* 3. Rebuff. *in l* 4. *n.* 2. *C. de fundis rei priuatæ, lib.* 11. Beroio *cons.* 65. *num.* 119. *volum.* 1. Iacob. Calisio *in margarica fisci, dub.* 8. *n.* 22. Afredus *de potestate sæculari, fal.* 25. Carol. de Grass. *lib.* 2. *Regalium Franciæ, cap.* 5. *column. fin. & cap.* 1. *column.* 5. Guillerm. Benedict. *in cap. Raynutius, verbo, vxorem el segundo, n.* 62 *&* 74. Didacus Perez *in l.* 3 *tit.* 3 *lib.* 1. *Ordinamenti*, Mier. *de maiorotib.* 5. *part. quæst.* 11. Thom. Mier. *in capitulis Curiarum Catalumniæ, collat.* 10 *fol.* 43. *&* 44. Anneus Robert. *lib.* 3 *rerum iudicat. cap.* 1. Benatus Chuppin. *de domanio Frãciæ, lib.* 2. *tit.* 8. *num.* 7. *& in tractat. de sacra politia, in præfat. num.* 10.

numer. 10. & 11. Olibanus *de iure fisci, cap. 13. num. 33.* Beluga *in speculo Principum, rubric. 15. §. tractemus, numer. 38. vers. & hocius*, Hotomanus *de verbis feudalibus, verb Regalia*, Balsaran *de feudis, tit. 56. quæ sint Regalia, num. 8.* Caued. *de patronatu Regiæ Coronæ, cap. 49.* Guidon Papa *decis. 1. & 85.* Maranta *de ordine iudiciorum, 4. part. num. 77.* Bobadilla *lib. 2. polyticę, cap. 18. num. 141. & 213.* Nauarro *in cap. cum contingat, de rescriptis*, Ioan. Garc. *de nobilit. gloss. 9. num. 22.* Matienç. *in l. 3. gloss. 10. num. 2. tit. 10. lib. 5. Recop.* Parlador. *differ. 9. num. 25.* D. Salgad. *de Regia protect. part. 3. cap. 10. num. 190.* Arnulfus. Ruseus *de regalijs priuileg. 26. num. 1.* Gabriel Pereyr. *de manu Regia, part. 2. cap. 17.* Diana *tom. 1. resolut. tractat. 2. resolut. 101.* vbi refert Barbosam, Hugolinum, Piacesuim, & Azeued. plura Camil. Borrel. de præstantia Regis Catholici, *cap. 53. per totum*, Cardoso *in praxi iudicum, verb. causa, num. 9. & 10.* Alfar. *de officio Fiscalis, gloss. 2. à num. 20.* Capela Tolosan. *decis. 165. num. 25. vers. 2. Quinto fallit*, D. Salgad. *de retent. 1. part. cap. 1. à num. 144.* Ceuall. *quæst. 822. à num. 92.* D. Solorç. plures referens, *lib. 3. c. 13. à n. 27. tom. 2.* Regnerius Sixtinuis *de Regalibus, lib. 2. cap. 14. à num. 103.* D. D. Ioannes del Castillo, *de tertijs, cap. 12. per totum*, Salced. *de l. polytic. lib. 2. cap. 13. à num. 46. & sequentibus*, Fragos. *de regimine Reipub. part. 1. lib. 2. disputat. 4. §. 4. memb. 7. num. 364.* qui omnes plures alios citant, & referunt. Mucha autoridad tienē los Doctores citados; mayor la juzgo por la opinion de cada vno, que no por los muchos que refieren, y mas quando lo que asientan por verdad, se acredita por las leyes del Reyno, hechas por los Reyes Catolicos.

62 ¶ Notoria es la diuision que hizo Alexādro VI. en las conquistas de el mar Mediterraneo, y Occeano, dando a los señores Reyes de Castilla la cōquista Occidental, y a los de Portugal la del mar Azeatico, de quo Seraphino de Freytas *in tractat. de iusto imperio Lusitanorum, cap. 7.* Miranda *in manuali Prælatorum, 1. part. quæst. 42. art. 6.* referido por el mismo Seraphin. de Freytas, dize las palabras siguientes: *Romani Pontifices quoad Indias Occidentales, & earum causas, fecerunt Reges*

Castellæ,

Castellæ, & legionis suos Legatos, & Comissarios, cum plenaria potestate administrandi, & disponendi in istis Regnis, non solùm temporalia, sed etiam spiritualia. En el numero quarto refiere el mismo Serafino auer Bula de Martino, y Nicolao V. y Calixto III. que dan la misma jurisdicion, citando a Rebello *de obligat. iustitiæ, part. 2. lib. 18. quæst. 23. n. 6.* Salas *de legibus, disputat. 7. Sess. 4. num.* 31. vers. *Ad illud,* Bosius *de signis Ecclesiæ, tom. 2. lib. 17. cap. 4.* Acosta *de procurand. indor. salute, lib. 3. cap. 2.* Salmeron *tom. 12. tractat. 38. pag. 523.* Pater Molina *tractat. 2. de iust. disput. 105.* Borrelus *de præstantia Regis, cap. 46. à num. 230.* Pedro Maseo *lib. 1. histor. Indor. pag. 18.*

63 ¶ Tambien refiere lo mismo el señor Solo çano, citando a Miranda, *de iur. Indiar. lib. 3. cap. 2. tom. 2. num.* 40. y a otros muchos. Y en el *num.* 41. refiere vnas palabras de Estafileus, *de litteris gratiæ, titul. de forma mandati, de prouidendo forma tertia, num.* 10 que por no parecer dura la proposicion referida en el numero antecedente, ni se dude de la jurisdicion de el Legado à Latere, ni se embarazen en escrupulizar, si el Lego puede ser Iuez del Clerigo por comision del Pontifice, quãdo Lambertino, *de iure patronatus, lib. 1. fol.* 221. afirma, que puede el Pontifice dar comision, *non solùm masculò, sed fœminæ, vt cognoscat de causis Clericorum.* Consta tambiẽ del capitulo *Megam, 2. q. 4. vbi gloss. cap. præter hoc, §. ad hoc vero, 23. dist. gloss. in cap. dilecti filij, de arbitris, cap. 1.* versic. *Percipimus, 96. dist. vbi gloß. & in cap. veni quidèm,* vers. *Preter, 96. dist.* notant scribentes *in cap. si quos 23. quæst. 4.* plures Camilus Borrelus *cap. 71. per totum, de præstantia Regis.* Las quales son en la forma siguiente, hablando de los señores Reyes a quien està dada jurisdicion, vt sint Legati à Latere, como queda dicho, ibi: *Præfati Reges, & alij habentes similia indulta, sunt Delegati, & Ministri Papæ, qui quoties Papa transfert iura spiritualia in laicum, non exercat illa, nec sunt fundata in laico, vt fundata in ipso; sed vt in ministro, & agente nomine Papæ.*

64 ¶ Si como Legados del Papa los señores Reyes tienen esta jurisdicion, y han vsado della desde la restauracion de España, nullo contradicente, ò como señores superiores, por la reserva que queda refe-

rida, ex abũdanti, ſerà la Bula de Alexandro VI. concedida para la Nueua Eſpaña, vt docet Solorçan. vbi ſupra, para que ſu Mageſtad, y ſus Tribunales ſuperiores en virtud della conozcan deſtas cauſas.

65 ¶ Y quando faltaran a la verdad que vamos aſſentando las autoridades que la acreditan, patrocinarà nueſtro empeño, y la juriſdicion en los ſeñores de la Chancilleria, el Sagrado Concilio Tridẽtino, *Seſſ. 22. cap. 8. de Reformatione.*

66 ¶ Preſupongo por principio conſtante ſer innegable el derecho de viſitar en los Obiſpos todas las Igleſias, Monaſterios, Hoſpitales, Cofradias, y Colegios, como conſta del capitulo quarto, Seſſ. 6. de Reformatione ſacri Concilij Tridentini, & Seſſ. 25. cap. 6. Fr. Manuel Rodriguez *tom. 2. quæſt. Regularium, quæſt. 21. art. 7.* Azor *inſtitut. moral. part. 2. lib. 3. cap. 40. à principio, & quæſt. 4.* Franciſc. de Leon *in theſauro fori Eccleſiaſtici, part. 2. cap. 2. num.* 64. Auguſtinus Barboſa *de poteſtate Epiſcopi, allegat. 13. part. 3. nu. 4. cum ſequentibus.* Ricciu*s in collectan. deciſ. part. 4. collect.* 751. Mantic. *deciſ.* 180 Sayro *in floribus deciſsionum ſub titulo de viſitatione, deciſ.* 9.

67 ¶ Y en tanto corre eſta propoſicion ſin diſputa, que ſegun Doctrina del ſeñor Salgado, *de Regia protect. part. 2. cap. 15. per totum*, reſuelve no poderſe traer por via de fuerça a las Chancillerias, por el priuilegio de la cauſa, por la abſoluta juriſdicion que tienen los Obiſpos en las viſitas.

68 ¶ Con todo tiene limitacion eſta viſita entre otras, que no pueda viſitar las fundaciones de patronatos, ò Igleſias, *ſi ea lege fundatæ fuerunt*, conſta de el Concilio Tridentino, Seſſ. 22. cap. 9. de Reformatione, ibi *Niſi ſecùs fortè in inſtitutione, & ordinatione talis Eccleſiæ, ſeu fabricæ expreſſe cautum eſſet.* Gonçalez *ad reg. 8. Cancellariæ, gloſſ. 5. num. 34. & gloſſ. 29. num. 3.* Diana *reſolut. part. 1. tract. 2. reſolut. 83.* Perez de Lara *de anniuerſar. lib. 2 cap. 6. num. 16.* Alfonſo de Leon *de officio Capellani, quæſt. 5 Seſsione 12. à num. 203.* Salced. *de Epiſcopo, p. 2. cap. 2. n. 56.*

69 ¶ Preſupueſto lo referido, la diſpoſicion del ſagrado Cõcilio en el c. 8. ya mẽcionado, dà facultad a los Obiſpos a que ſean executores de las vltimas

volun-

voluntades, & quod habeant ius visitandi Hospitalia, Collegia, Confraternitates laicorum, & scholas, con amplia jurisdicion. La qual limita con las palabras siguientes, ibi: *Habeant ius visitandi*, & ibi: *Non tamē quæ sub Regum immediata protectione sunt*. De suerte, que las fundaciones que estuvieren debaxo de la proteccion Real, y en su Patrimonio, no las puede visitar el Obispo, sino es con licencia del Rey, Mart. *de iurisdictione*, acerrimo defensor de la jurisdiccion Eclesiastica, *part.* 2. *cap.* 18. *num.* 2. D. Perez de Lara *de capellanijs*, *lib.* 2. *cap.* 1. *num.* 49. Valasco *consultat.* 105. *num.* 62. Cauedo *de patronatu Regiæ Coronæ*, *cap* 39. *num* 3. *& cap.* 45. *num.* 5. Caldas Pereir. *de manu Regia*, *part.* 1. *cap.* 17. *num.* 11. Armendarius *in addit. ad Recopilation. legum Nauarræ*, *lib.* 1. *tit.* 6. *de visitatione*, *num.* 70. el señor Valençuela Velazquez *cons.* 58. *nu.* 22. Ceuallos *communes*, *quæst.* 897. *num.* 984. Muchos refiere Manuel de Barbosa en las remissiones a las leyes de el Reyno de Portugal, que exceptua este caso, conformandose con el sagrado Concilio, *libr.* 1. *Ordinamenti tit.* 62. §. 42. a quien sigue el señor Salgado *de Regia protect.* 3. *p. c.* 10. *n.* 190.

70 ¶ Hallanse los señores Reyes Catolicos protectores del sagrado Concilio Tridentino, y por esta proteccion fia tanto de su christiandad, que priua a el Eclesiastico de que visite lo que fuere de su Patronato Real.

71 ¶ Mucho fiò el Sagrado Concilio de los señores Reyes de España; pues demas de dexarlos por protectores de el, les concede jurisdicion para lo que fuere de su patronato Real, como parece de los lugares citados, y refiere Agustin Barbosa *in d. decreto*, *num.* 27. ibi: *Quia Tridentina Synodus satis videtur confidére curæ, & solicitudini Regum, quòd talia Hospitalia in sua protectione habent, nec volunt Episcopis causam præbere, se immiscendi fundationibus illis, quas Reges ex prouenientibus proprijs, aut ærario publico constituerunt.* Duda el Ordinario de este Arçobispado (pues se pone a defender la jurisdicion, prætextu quòd sua est, quando en el caso presente solo toca a los señores Reyes, y sus Tribunales superiores) lo que el Concilio no dudò.

A los

72 ¶ A los Moros ganaron los señores Reyes Catolicos este Reyno, y pudieron dexarlos con obligacion de feudo; mas su zelo, y christiandad se extendiò mas a propagar la Fè, que a solicitar comodidades. Dotaron esta Iglesia, assi de la parte de diezmos que los Pōtifices le concedieron, como de bienes propios que agregaron, y aumentaron: no se niegue, pues, la jurisdicion a quien ex lege fundationis la tiene consigo insita.

73 ¶ Menos puede obstar lo que refiere el señor Salgado, *de Regia protectione*, 1. *part. cap.* 1 *prelud* 3 *num.* 210. de que el tener proteccion, ò concederse a los señores Reyes Catolicos no es tener jurisdicion, ni darsela. Respondese a lo referido con vna doctrina de Beroio, *cons.* 65. *num.* 119. *lib.* 1. ibi: *Ex quibus in primis infero, quòd Imperator, qui eximit terram illam cum alijs, de quibus supra voluit, illa omnia esse sub iurisdictione sua, & consequētèr sub suo territorio, quia accipere sub sua protectione, nihil aliud est, quàm accipere sub iurisdictione, & imperio suo, vt est textus cum ibi notatis per glossam, & scribentes in capite ad audientiam, de appellationibus, & habetur per Socinum cons.* 209. *licèt nulla, column.* 3. *lib.* 1. De los moros quitaron los señores Reyes Catolicos este Reyno, dotaron las Iglesias, diosele la proteccion, como se nos confiessa de contrario; luego data est eis iurisdictio.

74 ¶ El señor D. Iuan de Solorçano, *de iure Indiarum, tom.* 1. *lib.* 3. *cap.* 1. *num.* 39. dize, que quando la proteccion se concede a los Reyes, que en este caso la tal protección significa jurisdiccion, *presertim quando Regibus talis clientela, seu protectio conceditur, in quibus protectio significat iurisdictionem, cap. ad audientiam, de appellationibus,* vbi Doctores alij, quos refert, & sequitur Guidon Pap. *decis.* 551. *num.* 9. vers. *Venio, ad sextum*, Beroio *cons.* 65. *numer.* 119. *lib.* 1. Didacus Perez *in l.* 3. *tit.* 3. *lib.* 1. *Ordinamēti, column.* 2. Con que queda respondido a la autoridad del señor Salgado; pues habla en lo regular solamente, quando la proteccion se dà a persona que no tiene suprema dignidad.

75 ¶ Assentada la jurisdicion en lo que toca al Patrimonio Real, y que toca su conocimiento a los

señores

señores de la Chancilleria, assi por costumbre, como por las cedulas, en dicha razõ despachadas, y leyes del Reyno referidas, y que segun los testimonios presentados, cõsta deste conocimiẽto. ¶ Para en quãto los derechos incorporales, como son, el ius sedendi, & precedendi, de quibus lis nostra est, tenemos el pleyto, q̃ el Beneficiado mas antiguo tuvo en esta Chancilleria, con el Maestro de Capilla, el qual se determinò dando lugar, conforme a la ereccion, al Capellan mas antiguo.

76 ¶ Notorio es tambien el pleyto de Fernando del Pulgar, con esta Santa Iglesia, sobre la silla que el señor Emperador Carlos V. le mandò dar, y a sus descendientes; en el qual, los señores desta Chancilleria pronunciaron diferentes sentencias, por tocarles el conocimiento della.

77 ¶ No me pareciò passar en silencio el pleyto que don Francisco Sarmiento, Obispo de Astorga, tuuo con el Marques de ella: y porque las palabras de el sucesso refieren qual fue, no cansarè en ponderarlas; las quales refiere Fr. Prudencio de Sandoval, en la Coronica del señor Rey don Alonso el Septimo, en la descendencia de la casa de Osforio, fol. 255.

78 ¶ *Los que escriuen la batalla de Clauijo, dizen fue Alferez della Luys Osorio, y ponenla a 25. de Mayo, Era de 872. en la Iglesia Catedral de Leon tienen los señores Reyes de España silla en el Coro, y Canongia; y la casa de Astorga otra semejante dignidad, y asiento, y el pendon Real desta Ciudad, cabeza de España, es desta casa, y viene tan de atràs, que vulgarmente se tiene que fue don de el Obispo, y Cabildo, ofrecido a el Rey, y su Alferez, en agradecimiento de tan señalada vitoria, y bien, como dellos auia la Christiandad recebido: en la ciudad de Astorga ay otra semejante, y enseñan vn antiguo pendon, que dizen es el mismo que Luys Osorio tuuo en aquella batalla, y vispera de Nuestra Señora de Agosto, y otras, juntandose la ciudad, y Regimiento, sacan este pendon de las casas del Marques, lleuandole vn pariente della: y si el Marques se halla en la ciudad, và junto a el, y con gran estruendo de vnos atambores de estraña hechura, que dizen son los mismos que se ganaron en la batalla; van a la Iglesia Mayor; y el Cabildo, y Obispo con solemne procession lo salen a*

 recebir,

recebir, y es vsado de tiempos tan antiguos, que queriendo vn Obispo apasionadamente en odio de el Marques deshazer esto, el Marques, y Ciudad traxeron pleyto con la Iglesia, y prouaron la costumbre inmemorial, litigando el pleyto en el Consejo. Hasta aqui son palabras de Fray Prudencio de Sandoval, en ellas hallamos pleyto de preeminencia, intentado contra la Iglesia, y en el Consejo, por ser, como es, dicha Iglesia de Patrimonio Real, con que se ajusta bien a el caso presente el tocar a los señores juezes seglares el conocimiento de las causas del Patrimonio, aun quando son en materia de precedencia, ò preeminencia.

79 ¶ Notorio es tambien el exemplar de D. Gaspar de Avalos, Arçobispo que fue desta Ciudad, convenido en esta Chancilleria el año de 1530. por los Beneficiados, queriendo obligarles a que assistiessen a los Oficios Diuinos, y quitarles las obvenciones, y funerales para los Curas: en la qual huvo sentencia de vista, y reuista; y suplicò el Arçobispo con las mil y quinientas, sin que se declinasse en toda ella. Esta fue la causa que diò motiuo a el señor Emperador Carlos V. de mandar despachar Cedula el año de 1541. para que la executoria de dicha sentencia se executasse con moderacion, cometido a los señores Presidente, y Oydor mas antiguo de abito largo, por escusar algunas deshordenes que dizen auia en los ministros inferiores.

80 ¶ El año de 1549. la Catedral de Guadix demanda a el Obispo don Martin de Ayala, diziendo, que ella, y no el tiene juridicion para poder multar a los Capitulares que se descompusieren, y dar licencia los Capellanes para hazer absencias.

81 ¶ Y el año de 555. con el propio Obispo huuo pleito sobre el derecho de señalar Predicadores: en lo vno, y otro juyzio huuo sentencias en esta Chancilleria, ante Melchor de Rosales, escriuano de Camara.

82 ¶ El año de 1568. el Dean, y Cabildo de esta Santa Iglesia, trataron pleyto en la Chancilleria, contra don Pedro Guerrero, diziendo, que alteraua la ereccion en quanto miraua al gouierno de la Iglesia, y residencia de Prebendados, proueer oficios, y señalar Sermones.

El

83 ¶ El año de 1572. retuuo la Chancilleria el pleyto de jactancia que el mismo don Pedro Guerrero puso a el Abad, y Dean, de que no auian de tener en el Sinodo que hizo voto consultiuo, ni decisiuo, en todos los quales, los señores desta Audiencia determinaron dichos pleytos.

84 ¶ Y el lugar, y assiento que los Condes de Tendilla tienen en la Santa Iglesia, con los señores del Real Acuerdo, y pleyto con la misma Iglesia, determinò su Magestad, por Cedula de 31. de Iulio de 64. que està en las Ordenanças desta Chancilleria, lib. 2. tit. 1. fol. 142.

85 ¶ Las competencias de el Tribunal de la Inquisicion, sobre el assiento en la Iglesia, y Capilla: determinò tambien su Magestad en 28. de Abril de 583. Està la Cedula en el dicho libro de las Ordenanças primero, tit. 6 fol. 41.

86 ¶ Si el señor Decano desta Chancilleria, ausente el señor Presidente, se auia de sentar en silla, y tener almohada en la Iglesia, y Capilla, determinò su Magestad por Março de 91. Està la Cedula en libro segundo de las Ordenanças, tit. 1. fol. 145.

87 ¶ El pleyto presente es, sobre preeminencias de presidir, y preferir el Capellan de el Coro mas antiguo, a el Rector del Colegio Eclesiastico: determinò la Sala, y està presentada la executoria, segun los exemplos referidos. Siempre, señor, la Chancilleria ha conocido desde que este Reyno se ganò a los Moros, con que legitimamente la parte de los Capellanes de presente pretendẽ aya de auer en este caso auto de legos, pues la juridicion no puede tocar a el Eclesiastico, assi por costumbre, derecho del Reyno Canonico, y disposicion del Sagrado Concilio, resolucion de Doctores, y reserva en la dotacion, vt extat demum.

Articulo

88 EN Este articulo es preciso fundar la autoridad, y derecho de los Capellanes, para hazer mas euidente el sentimiento con que se hallan por la sentencia que contra ellos pronunciò el ordinario desta Ciudad: *Quamuis sit quærella vox doloris, nec se contineant immuniti, & lasus animus vociferatione pascatur, tamen liberior sermo promitur, si nostra authoritate laxatur*, Casiodor. *lib. 2. variar. cap. 25*. Y aunque los Capellanes entendieron bastaria su quexa para conseguir remedio, despues de la sentencia reconocieron passaua su seutimiento mas adelante, y assi acudieron a tanto Tribunal a pedir justicia, ciertos: *Quod sordent, silent, stupent, cuncta vbi iustitia est, & quies rerum*, Tertuliano *lib. 1 de resurrectione relato*, Aneo Roberto *lib. 4. rer. iudicat. cap. 15. fol. 115.* y assi esperan conseguirla de presente.

89 ¶ Si a la ereccion de esta Santa Iglesia se mira, se hallan en ella instituydos cinco estados de personas, como son, Dignidades, Canonigos, Racioneros, Capellanes, y Acolitos, ibi: *Cathedrales Dignitates, cum debitis prerrogatiuis existant, nec non quinquaginta Canonicatus, & ibi instituimus etiam quadraginta portiones, viginti Capellanias, ac viginti Acholitatus*. Y mirando a la forma con que la Santidad de Inocencio Octauo fue graduando las personas que auian de assistir a la Catedral desta Ciudad, hallo interpretado vn lugar de Agustin Barbosa en su suma, verbo, *Capellanus*, *num.* 6. ibi: *Capellani Ecclesiæ Cathedralis, qui sunt membra Ecclesiæ, debent incedere in processionibus, & sedere in Choro immediatè post Canonicos, nec inter eos debent interponi Rectores Ecclesiarum aliarum, etiam prætextu Doctoratus, Sacra Congregatio rituum in Turritana 1. & 27. Iulij 1601. & Terulens. 20. Decembr. eiusdem anni quarum meminet Cælius in selectis Canonicis, c. 40. n. 51.*

90 ¶ Si a la autoridad referida damos credito, y deciciones alli citadas, ò a la orden de la letra de la ereccion, siempre hallamos preferencia en los Capellanes, en oposicion del Rector del Colegio que la decision

cision de la Rota tenga autoridad, para que por ella se determinen las demas, tenet Afflictis *decis.* 169. *num.* 9. Franchis *decis.* 238. *num.* 3. Cauedo *decis.* 212. *num.* 1. *p.* 1. *num.* 1. Alexand. Raudens. *respons.* 47. *num.* 17. *lib.* 1. Iosepho Ludouico *decis.* 90. *num.* 8. *part.* 2. *decisio Genuensis* 104. *num.* 10. y hablando de las decisiones Rotales Gabriel Romanus *libr.* 2. *tit. de sententijs, conclus.* 7. *num.* 22. Everard. *loco* 95. *ab authoritate, num.* 10. Francisco Viuio *lib.* 3. *decis.* 401. *à num.* 22. Lanzeloto *de attentatis, part.* 2. *cap.* 20. *limit.* 1. *num.* 2. y en terminos Ceuallos *in præfatione ad practicas, communes contra communes.* Donde despues de auer fundado que el Iuez, qui recedit ab opinione cõmuni facit litem suam, dize ex Immola, Barbacia, Gomecio, Marco, Mãtua, Patauino, Casiodoro ibi: *Et ratio est, quia in Rota Romana eliguntur viri doctissimi, & auditores sunt duodecim, & admodum graues qui per rigidas examinationes, veluti aurum in fornace deputantur.* Et infra: *Nullus iudex ab eorum decisionibus recedere debet.*

91 ¶ Y si el orden de la ereccion se atiende, vemos en ella nombrados Capellanes, y no Colegiales, pues en dicho tiempo no los auia: solo lo que se insinua de los autos es, que el año de 27. se tratò de fundar vn Colegio para enseñar la Doctrina Christiana. Dado que sea este el Colegio Eclesiastico con quien se litiga oy, pues las palabras della, mas convienen a el Colegio de san Miguel, cuyo instituto es el referido.

92 ¶ Hallandose, pues, los Capellanes nombrados por la propia ereccion por los señores Reyes Catolicos, ratione maioris authoritatis, en el fundador tienen prelaciõ, vt tenent communiter Doctores, *in cap. per tuas* 7. *de maioritate, & obedientia,* Gonçalez *ad Regulam* 8. *Cancellariæ,* § 3. *præmiali, num.* 114. & 116. Riccio *in collectanea, part.* 4. *collect.* 1430. vers. *Hinc infertur primo,* Menchaca *illustrium in præfatione, num.* 136. Tiraquel. *de nobilit. cap.* 6. *nu.* 7. Casan. *in Cathalogo gloria mundi, p.* 10. *cons.* 31. & *considerat.* 32. & 4. *part. considerat.* 23. Caldas Pereyra *de resolut. emphiteutica, cap.* 12. *num.* 16. Como podran los Colegiales dado, que tengan fundador, ò Colegio, como abaxo se verà, pretender lugar en oposicion de los Capellanes, quando estos fueron elegidos

por el Rey, approbante Pontifice, y el Rector creació del Arçobispo, si es que le hallamos, Casaneus *dict. 4. part. cons. 52. vers. Nono*, ibi: *Quia ordo denotat prioritatem excellentiæ dignitatis, & maioritatis, quoniam qui primo ordinatur, dicitur maior.*

93 ¶ Tambien se hallan los Capellanes con creacion mas antigua, por la qual tienen prelacion, & notatur *in cap. antiqua de priuilegijs*, Marcus Anton. Genuensis *lib. 1. variar. resolut. 18. num. 7. & resolut. 50 num. 32. lib. 2.* Casaneus *in Cathalog. glor. mund. 4 part. consid. 52. per tot. notatur in cap quanto, de transl at. Prælati.* La contienda de los Legados de Campania, de los Samnites, y el de los Egipcios, y Scitas: determinò el antiguedad, teste Iustino, *lib. 2 suæ historiæ*, quod etiam notatur *in l. 1. ff. de censibus.* Los de Arcadia pretendieron ser mas antiguos que el Sol, la Luna, y Estrellas, y que por la antiguedad, deuiã tener mejor lugar, Statius *li. 4. Thebaidos.*

Arcades hinc veteres Astris Lunaque priores.

Virgilius lib. 8. Æneidos.

Arcades ipsi credunt, se vidisent Iouem.

94 ¶ Y que por ella siempre se dè prelacion in honoribus, & præeminentijs, constat *ex l. honores, ff. de decurionibus, & lex finalis*, vbi Bart. *C. de tyron. lib. 12.* quia como la antiguedad es ordo temporis, præfertur ordini qualitatis, vt notatur *in l. 1. C. de Consulibus, lib. 12.* & tenet Rebuffus ibi: *Y concurriendo en este caso mayor antiguedad en los Capellanes, la preeminencia que pretende el Rector, por ser ordo qualitatis, y posterior, en virtud del decreto del Sinodo, y fundacion del Colegio, no pueden tener derecho alguno.*

95 ¶ Confirmase lo referido con la disposicion cierta de derecho, de que la fundacion, ò disposicion, legitimè facta (la qual ex sui natura non est variabilis) no se puede alterar, ni mudar, Gomez *tom. 2. var. cap. 4 num. 11.* & eius Additionator Ayllon, *& in l. 17. Taur. num. 22.* Dom. Couarruv. *lib. 1. variar. cap. 14. & lib. 2. cap. 23.* Gutierrez *lib. 2. practicar. quæst. 53. & libr. 3. quæst. 101 à num. 6.* Dom Castill. *lib. 1. de vsufructu, cap. 39. num. 41 & 42. & lib. 3. controuers. cap. 10. num. 3* Burgos de Paz *cons. 45. num. 46. & cons. 26. num. 3.* Pater Molina *de iust. disp. 67. tom. 3.*

Si

96 ¶ Si el mismo fundador, según derecho, està priuado de poder alterar, y mudar lo que el mismo haze, y funda, como es en el caso presente, hallarse los Capellanes con fundacion mas antigua; menos podrà el subdito alterar, ò mudar la dicha disposicion, y mas quando la ereccion hecha por los señores Reyes Catolicos se aprouò el año de 1406. por Inocencio Octauo. Cuyas ordenes se deuen obseruar como juez suyo.

97 ¶ El titulo en que se funda la parte de el Colegio, ò ya para la possession que pretende, ò propiedad que puede intentar, es el Sinodo mencionado en este papel: por el no se puede contrauenir a la funda cion, ni ereccion de la Iglesia, por faltar potestad en el Prelado que hizo el Sinodo, que aunque tuuiesse voluntad, esta por si sola, no estando subordinada a la po testad, no es de efecto alguno, Boecio *lib. 4. de consolatione*, se quexaua deste abuso en el que se queria hazer arbitro de acciones agenas: *Duo sunt quibus omnis humanorum actus constat efectus, voluntas scilicèt, & potestas, quod si alterum dest, nil est quod explicari queat dessiciente enim potestate, non agreditur quis quod vult, at si potestas absit, voluntas frustra sit*, Menoch. *remed 4. adipiscend. num. 432. & cons. 1. num. 259. & cons. 75. num. 34. & cons. 158. num. 3.* Pedro Surdo *cons. 264. num. 20. & cons. 280. num. 5.* Dom. Couarruvias *in cap. cum esses de testament. num. 7. & lib. 3. var. cap. 6. num. 9.* Y assi aunque el Prelado quisiesse hazer Colegio, ò Sinodo; ni en aquel se hallarà fundacion, ni en este potestad: con que lo ordenado en vno, y otro no podrà perjudicar a la ereccion, assi por la naturaleza de su irreuocabilidad, mayor autoridad en los fundadores, como por la aprouacion que dello hizo el Põtifice, y mas quando por la dicha aprouacion, sub excommunicationis pœna ligatur, ille qui contra erectionem fecerit, como della misma parece.

98 ¶ Demas de la antiguedad deste derecho, se halla el Capellan mas antiguo con possessiõ de presidir, y preferirse a el Rector del Colegio Eclesiastico en todos los actos, y Procesiones publicas: en los de las juntas, el mismo Rector, sub iure iurando, afirma presidir siempre el Capellan mas antiguo; contra este

jura-

juramento la misma parte determina el ordinario en contra, contra la *ley 1. ff. de confessis. Excellentia est confessionis iuratæ, & in iuditio factæ, per quam confessi iure merito pro iudicatis habentur*, dize Alvaro Valasco *consult. 33. num. 3.* Plato *lib. 12. de legibus*, dize, que el Numen del jurameto determinaua el pleyto, plura ad propositum refert Aneo Roberto *lib. 1. rer. iudic. cap. 11. per tot.* Iubenal *satyr. 13.* y culpa a el Iuez, y a la parte que no lo observa, y solo viste su razon, ò de la conveniencia, ò accidente de fortuna.

Sunt qui in fortunæ iam casibus omnia ponunt,
Et nullo credunt mundum rectore moueri,
Atque ideò intrepidi quecumque altaria tangunt.

99 ¶ El acto de asistir en el Coro, y dar la palmada, està calificada con muchos testigos, por parte de los Capellanes, y testimonios presentados, de como el Capellan mas antiguo dize la vltima leccion, inmediata al Racionero, ò Canonigo mas moderno que se halla en el Coro: ista vocatur in iure nostro probatio probata, Bald. *in l. interest, C. de solut. l. quoties in fin. C. de iuditijs*, Bart. *in l. 1. in princip. col. 2* vers. *Venio ad quæstionem, ff. de noui oper. nuntiat.* Decius *cons. 389. num. 10.* Curtius iunior *cons. 64. num. 4.* plures Valasco *tom. 2. consult. 154.* Y no niego que el Rector hizo su prouança con Racioneros, y Canonigos, cuya autoridad es notoria.

100 ¶ Empero en este caso no se olvidaron del Decreto de Honorio Tercero, que quitò la purgacion, ferri candentis, que antiguamente se obserua, de quo *in capit. fin. de purgatione vulgari*, que a olvidarse, hizieran reparo en que auia peligro de jurar en este caso; pues estando presentes el Capellan mas antiguo no dà la palmada, que denota presidencia en el Coro, porque ellos son quien preside en el; y para que fuessen testigos, como lo son de vista, auian de estar presentes, *prudentię nihilominus est cauere etiam, quę non putantur emergere*, Casiodoro *lib. 3. epist. 48.* No juzgaron que este pleyto saliesse a publico, para preuenir el riesgo que se podia oponer a sus deposiciones, y estos son los testigos de q̃ depone la *l. 3. ff. de testibus. Quanta fides testibus sit adhibenda, grauitas tua scire debet.*

El

101 ¶ El acto de preferirse en las processiones defiende el Capellan mas antiguo con la executoria de los señores de la Chancilleria, en que se manda, que en el Coro derecho, despues del Racionero mas moderno, lleue el primer lugar el Capellan mas antiguo, testimonio junto con ella de que vn Alcalde de esta Corte puso a el Capellan el año de 29. en dicho lugar de la autoridad de la cosa juzgada, dixo Casiodoro *lib. 1. variar. cap. 5.* ibi: *Vnus enim inter proccelas humanas portus instructus est, quem si homines feruida voluntate prætereunt inundosis iurgijs semper errabunt.* Cagnoldo en la *l. res iudicata de regulis iuris*, trae lo vulgar que se decãta, quod facit de albo, nigrum originem creat, æquat quadrata rotundis, Surdo *cons. 435. num. 7. lib. 3.* Para que hallandose el Capellan mas antiguo con este titulo en su fauor, y la possession actual que consta de el testimonio referido contra ella decretasse el Prouisor en fauor del Colegio: y mas quando la dicha executoria se obedeciò por el Prouisor Zarçosa, que a la sazon lo era en esta Ciudad.

102 ¶ Tomò origen el litigio presente del Sinodo que queda referido, hecho por el Arçobispo desta Ciudad: dèl salen diferentes ponderaciones, para que el conocimiento no toque a el Iuez Eclesiastico, pues por su sentencia impugna las preeminencias de que los Capellanes gozan por la ereccion.

103 ¶ La primera consideracion es, dar lugar a que el ordinario pueda estatuyr contra la erecciõ fecha por los señores Reyes Catolicos, pues haziendo Sinodo, señala lugar a el Rector del Colegio, quando por la ereccion era de los Capellanes, y querer a el dicho Rector preferirlo a ellos contra lo decretado en el Sagrado Concilio Tridentino, *Sess. 25. cap. 5. de reform.* ibi: *Ratio postulat, vt illis quæ benè constituta sunt contrarijs ordinationibus non detrahatur, quando igitur ex beneficiorũ quorũcumque erectione, seu fundatione, aut alijs cõstitutionibus qualitates aliquæ requiruntur, seu certa illis onera sunt iniuncta, in beneficiorum collatione, seu in quacumque alia dispositione eijs non derogetur, & ibi, & alitèr facta prouisio subreptitia censeatur.* Adonde Agustin Barbosa refiere a muchos.

104 ¶ En el *cap. 15. de la Seß. 24. de reform.* auiendose tratado de vnir las Prebēdas, propter tenues redditus, se dà permission a el Prelado que lo pueda hazer de consensu Patroni, ibi: *Cum patronorum consensu, si de iure patronatus laicorum sint*, y lo mismo assienta Agustin Barbosa para la comutacion de la vltima voluntad, quod interueniat hæredis consensus, Diana *resolut. moralium, part. 2. resolut. 26. per tot.* Riccius *part. 2. decis.* 125. Molfesius *in sum. tom. 2. tract. 13. cap. 5. num.* 182. Pater Molina *de iust. tom. 1. tractat. 2. disp.* 240. Guid. Pap. *decis.* 556. Bertachinus *in tract. de Episcop. part. 4. num.* 79. Moneta *de commutat. cap. 12. num.* 226. Dom. Couarruvias *practic.* 36. *num.* 10. Paul. Paris. *de resignat. benefic. libr. 2. quæst. 4. num.* 11. & ita iudicatum refert Garcia *de benefic. part. 12. cap. 2. num.* 202. *& seqq.* Caputaquens. *decis.* 346. *part.* 3. Farinac. *in nouis. decis.* 567. *ad fin.* Y assi la disposicion del Sinodo, por ser Decreto que se opone a la ereccion, no deue tener efecto alguno, por ser hecho contra legē fundationis totius Ecclesiæ, que es la ereccion.

105 ¶ *Nefas est enim, vt in alios vsus transeant, quæ sibi subtracta non immerito Roma suspirat.* Casiodor. *lib. 2. epist. 34. & eodem lib. cap. 35.* ibi: *Aceruum nimis est nostris tēporibus antiquorum facta decrescere.* Querer que el Sinodo tenga validacion en oposicion de la ereccion, es quitar a esta la autoridad, *cum subditorum decreta, & statuta authoritate superioris minimè nocere valeant, vt ex Decretis Concilij constat, l. minor autem, ff. de minoribus, Clement. nè Romani, de electione,* Decius *cons.* 403. *numer.* 5. Romanus *cons.* 437. *num.* 7. Craueta *cons.* 170. *num.* 7. Villar *de patronatu,* Calataubi 4. *part. num.* 5. *vers. La segunda,* Dom. Valençuela Velazquez *lib. 1. cons. 34. num.* 159 ibi: *Quod si Ecclesia habeat statuta ipsi honorabilia, & si Episcopatus dignitas, & capitulum conueniant, & vellint ipsis renuntiare, vel in contrarium statuere, nihil valeret quod agerent, imò reliquis consentiētibus, vnus solus posset se opponere, & nullò contradicente superior reuocare,* ex Innocencio *in cap. accedētibus, de priuilegijs,* & Doctores *in cap. Catholica, distinct.* 11. Si la ley con que se halla el regimen de esta Santa Iglesia es la ereccion; mal podrà el Decreto de el Prelado alterarla, ni mudarla.

No

106 ¶ No quisiera traer a la memoria en este litigio el lugar de San Mateo *cap. 23.* ibi: *Amant primos recubitus in cœnis, & primas Cathedras Synagogis, & salutationes in foro,* Angelus de Sancto Ioanne *cons. 13. nu. 4.* Hallarse el Colegio posterior en la creacion, reconocer la antiguedad de los Capellanes, es preuenir quexa cierta á el que se halla con derecho seguro para la prelacion: a la antiguedad llamaua ley Ouidio *lib. 5 fast.*

Iura dabat Populo senior,
Legibus est ætas vndè petatur honor,
Et medius iubenum non indignantibus ipsis,
Ibat, & interior si ames vnus erat.

107 ¶ Para la preeminencia lo considerò tã bien nuestro Derecho en la *ley 2. cap. de præfect. Prætorio,* ibi: *Sit igitur sedes prior ante prouectis locus conspectior decernendi, loquendi facultas antiquior cui est splendor adepti magistratus vetustior, l. sancimus 4. C. de Consul* ibi: *Et in adoranda nostra purpura, vel in consequendis cunctis Consulum honoribus, & priuilegijs ex anteriori tempore prouectionis ordinem sibi met nouerit vendicandum, l. 1. C. eo dem,* vbi glos. verb. *ante ire, l. 2. lex vnicuique, C. de proximis sacrorum scrinniorum, l. vltim. C. de primicerio, lib. 12. l. 1. §. inter, ff. de alb. inscrib.* Federicus de Senis *cons. 158. num. 5.* Franchis *decis. 52.* Fabius de Ana *cons. 42. num 9. & seqq.* Y assi quando assisten tantas causas de prelacion en los Capellanes, falta de potestad en el estatuente, la quexa se auiua tanto más, quanto mayor es su razon.

108 ¶ El Concilio Calcedonense, relato *in cap. fin. 21. dist.* haze mencion de la carta que Nicolao Papa escriuiò a Micael, Emperador: en el qual fue condenado Dioscoro, Arçobispo de Alexandria, por auer pronunciado vna censura contra el Pontifice. La razõ del texto manifiesta la causa del Decreto: *Quia minorũ sententiæ maiores damnare non valent,* testatur idem Cardinalis Turrecremata *in sua summ. Eccles. lib. 3. cap. 37.* Franciscus Marcus *in quæst. parlam. Delfinatus 456. numer. 17.* Si por Inocencio Octauo (como queda referido) està aprouada la ereccion desta Santa Iglesia, quid potestatis habuit el Arçobispo que hizo el Sinodo de esta Santa Iglesia, alterando lo dispuesto en ella, priuando

del

del derecho adquirido a los Capellanes, assi en virtud del titulo, como de la possession continuada.

109 ¶ Aunque las razones ponderadas en este articulo parece miran a el derecho de la propiedad, attamen consideradas, como fechas en quebrantamiento de vna ereccion, continent in se quid merè facti, caso en que el conocimiento toca a el Iuez seglar, como queda fundadado en este papel, *num.* y porque la contienda presente viene a ser sobre la conseruacion del derecho adquirido a los Capellanes por la ereccion, cui rectè consonat la doctrina de Iorge de Cabedo *de Patronatibus Regiæ Coronæ, cap.* 39. *num.* 7. adō de assienta, que quando el litigio es sobre la obseruancia del contrato del Patronato Real, toca el conocimiento a el juez secular, ibi: *Quando contentio est inter fiscum, & donatarios, aut inter donatarios, & ibi cum tunc partes conueniant, quod ius patronatus, seu aliquid illius est vnius, & alter contendit sibi esse donatum, vel alio modo ab alio concessum, & alius id negat, cum quęstio hæc magis facti sit, quam iuris, cognitio, hæc pertinebit ad sæcularem.*

110 ¶ Y en el *num.* 8. continua el discurso, his verbis: *Quando verò quæstio vertitur, vtrum ius patronatus sit datū vni, & alter negando* (dize) *ad se pertinere agitur de cō tractibus qui in facto consistunt, l. consilium, in fin. ff. de curatore furiosi. Et sic cognitio pertinet ad sæcularem, cum de quæstione facti rei merè spiritualis iudex sæcularis cognoscere posit.* Tratase en este juyzio de la obseruancia de la ereccion, que fue la donacion que los señores Reyes Catolicos hizieron a esta Santa Iglesia, llamando a el vtil, y honorifico de ella a las Dignidades, Canonigos, Racioneros, y Capellanes, impugnado el Colegio, fundado en vn Sinodo, y aunque fuera en virtud de la ereccion, siendo posteriores, siempre el negocio erat merè facti, y el conocimiento negado por derecho a el Iuez Eclesiastico.

111 ¶ La segunda consideracion, anotada en el *num.* 95. es la obseruancia de la cosa juzgada, segū la executoria presentada, ganada el año de 1541. en esta Chancilleria, confirmada en grado de segunda suplicacion a fauor del Beneficiado mas antiguo, y por

auto

auto en dicha razon proueydo, se despachò prouision sobrecarta de dicha executoria, cuyas palabras son las siguientes: *Y en las Processiones generales, despues de los Racioneros desta Santa Iglesia, y Capellanes de la Capilla Real, den el primero lugar al mas antiguo Capellan de la dicha Iglesia en el vn Coro, y en el otro Coro dè el primer lugar a el Beneficiado mas antiguo.* Et ibi: *Y assimismo en el otro Coro, inmediato al vltimo Racionero, vaya en las dichas Processiones el Capellan mas antiguo.* Y en execucion de lo referido, Alonso de Auila Notario, dà fee (que en la Procession de San Sebastian, el año de 29. despues del Racionero mas moderno) en el Coro derecho, en primer lugar iua Iuan Bautista, Capellan mas antiguo desta Santa Iglesia (este es el lugar que oy pretende el Rector (en virtud del Sinodo, fecho año de 1573.)

112 ¶ No se si la causa de auerse suscitado este pleyto ha sido deseo en el Colegio de gozar de mayor preeminencia, ò de molestar a los Capellanes, posseedores destas, sobre que se litiga. Bien a el proposito son las palabras de Casiodor. *lib. 4. epist. 37.* ibi: *Dum reddiuiuis litibus tenuitatem insequitur supplicantis, vt non tantum vincendi votum, quam aduersarij videatur quæsisse detrimentum: quapropter si nobis iubentibus iudicata cognoscitis, nec constat aduersarium prouocasse legaliter finitum iure negotium in sua facies firmitate manere, ne longa quæstio litigantium, non tantum augeat patrimonia, sed euertat, & quod sit ambitu lucri, causa videatur esse dispendij.* Si la Sala, señor, determinò este pleyto, que zelo en quien lo suscita coram diuerso iudice, sino solo de molestar los Capellanes, Tulio *in oratione pro lege Agraria*, a los que suscitauan estos pleytos, llamaua *destruicion de las Republicas*, ibi: *Rerum iudicatarum infirmationes Ciuitatum afflictarum perditis iam rebus extremos exitiorum solere esse exitus.*

113 ¶ No solo halla el Colegio reprouado su litigio en la autoridad referida de Ciceron, sino tambien el Prouisor su sentencia, pues se opuso por ella a la que auia dado la Sala: *Extremæ impudentię esse iudicia labefactari conari.* Gentil es el Autor, mucho mas la autoridad, que es de Ciceron *in oratione pro Paulo Cluent.*

114 ¶ Pedro Erodio en el libro singular *de authoritate iudiciorũ, pag.* 7. refiere, que en Athenas el que se oponia a la autoridad de la cosa juzgada, tenebatur de vi publica, refiriẽdo la autoridad de Demosthenes, aduersus Midam: *Non parendo iudicato, non solum læduntur vtilitates singulorum, sed iura, & leges, capite, & authoritate teneantur.*

115 ¶ Assegura tambien nuestro Derecho el conocimiento desta causa en los señores de la Sala, por el procedimiento del Prouisor, ò ya se conformara con la sentencia que los Capellanes tenian, ò con mayor deseo de abrogarse juridicion, que no tiene, determinasse, como determinò. Decreto fue de Pomponio, Iureconsulto, *lib.* 13. ad Sabinum, y de Papiniano *lib.* 2. *quæstionum*, referidos en la *l.* 1. *y* 2. *ff. de quibus rebus ad eundem iudicem eatur*, ibi: *Si inter plures familiæ herciscundæ agetur, & inter eosdem communi diuidundo, aut finium regundorum, eundem iudicem sumendum.* Conociò, señor, la Chancilleria desta causa, despachose la executoria que queda mencionada, quiere conocer, ò conociò el Prouisor: es cierto no tendrà juridicion, por estar radicada en la Sala, con que aunque los litigantes quisiessen mudar el Iuez, no podian, por ser ya preciso, y necessario el conocimiento, coram iudice laico, pues en el tiempo que se litigò la executoria fue entre ellos mismos, Afflictis *decis.* 354. *in addit. num.* 1. ibi: *Mutari non potest iudicium, nam mutare iudicium est, quando idem illud quod propono coram vno iudice, volo proponere coram alio iudice.* Y es de aduertir, que el caso presente tiene mayor fuerça que la autoridad de Afflictis, pues en el pleyto auia cosa juzgada, y en la decision citada no estaua fenecido el juyzio, con que à maioritate rationis, en el caso presente queda mas justificada la juridiciõ, coram iudice laico.

116 ¶ *Nulli prorsus Audientia præbeatur, qui causæ continentiam diuidet*, dixo el Emperador Constantino en la *l. nulli, C. de iudicijs.* Pendiò, señor, el negocio en su origẽ en la Sala, por ser està Iglesia de Patronato Real, y quedar reseruado por las escrituras de donaciones en los Donantes la juridicion: con que oy serà querer turbar la juridicion, y diuidir la causa, quitandola a el Iuez

 seglar

seglar a quien toca, porque conozca el Eclesiastico, no tocandole, Bart. *in l. eum qui temere, in fin. ff. de iudicijs, & in l à Diuo Pio, §. 1. num. 2. ff. de re iudicat.* Viuio *decis.* 136. *numer.* 1. Alciatus *lib.* 1. *parergon, cap.* 6. Marta *de iurisdiction. part.* 2. *cap.* 39. *num.* 27. Boerio *decis.* 69 *num.* 24. & 25. Tiberio Deciano *consult.* 97. *in fin. lib.* 2. Alfano *collect.* 230. *per tot.* Cenedo *ad Decretal. collect.* 94. *num.* 1. Donell. *libr.* 17. *comm. cap.* 18. vers. *Secundi accepti,* Cauedo *decis.* 32. *nu.* 1. *part.* 1. plures Augustinus Barbos. *in cap.* 1. *de caus. poss. & propriet.* Carleval *de iudicijs, lib.* 1. *tit.* 1. *disputat.* 2. *n.* 899 vbi plures.

117 ¶ Demas de lo referido con Bosio en el *tit. de foro competent. num.* 115. notò contener absurdo la sentencia dada por el Prouisor, ibi: *Secunda ratio de qua supra absurdi euitandi consistit in hoc, quia absonum minus videtur, quod super eadem re diuersæ sententiæ sequantur,* por no poder en el Derecho concurrir sententia contra sentencia, *l.* 1. *C. quando prou. non est necesse,* ibi: *Latam sententiã dicitis, quam ideò vires non habere contenditis, quod contra res prius iudicatas à quibus prouocatum non est, lata sit cuius rei probationem, si promptam habetis, etiam citra prouocationis adminiculum, quod ita pronuntiatum est sententiæ authoritatem non obtineuit, l. si vt proponis, C. de except. re iudicat.* Ruinus *consil.* 62. *num.* 10. *lib.* 5. Menoch. *de arbitrarijs, lib.* 1. *quæst* 52. *n.* 2. Caldas Forensium *lib.* 1. *quæst.* 37. *num.* 2. Barbos. *in Rubrica, ff. solut. matrim. part.* 3. *num.* 57. Cardoso *in prax. iudicum,* verb. *sententia, num.* 46. Cephal. *cons.* 289. *num.* 19. Alexand. *in l. nã posteà, §. si damnetur, num.* 2. *de iur. iurand. & in l. si diuersa, num.* 3. *C. de transact.* Paul. Paris. *cons.* 108. *num.* 40. *lib.* 4. Decio *cons.* 294. *num.* 4. *tom.* 1. Anton. de Butrio *cons.* 26. *per tot.* Dom. Gregor. Lopez *per textum ibi, in l.* 13. *tit.* 22. *part.* 3. vbi additio cuiusdam moderni plures refert Gratian. *dict. decis. Marchiæ* 197. *dict. num.* 4. *in princip.*

118 ¶ La consequencia destas dos sentencias, aunque por si se manifiesta, serà preciso el sacarla. Conoce, señor, la Chancilleria de las causas todas del Patronato, y à quien toca el primer lugar despues del Racionero mas moderno, en el Coro derecho, y determinase el año de 1541. dando lugar al Capellan mas antiguo:

antiguo: continua la possession por la actual dada en el año de 29. y de presente determina el Prouisor lo cõtrario, mandando, que el Rector del Colegio Eclesiastico lleue el dicho lugar.

119 ¶ Refiere Manilio *lib. 4. astronomicon*, q̃ estando todas las cosas sugetas a la ley, segun ella se deuen gouernar, y con los exemplares executar.

Facta regunt Orbem certa stant omnia lege,
Longaque per certos signantur tempora cursus.

120 ¶ Leyes tuuo el Prouisor para poder abstenerse del conocimiento de la causa, Bulas que lo mandauan, Doctores que las seguian, y exemplares que lo mostrauan: nada le agradò, sino fue su dictamen, juzgando que en el consistia su mayor fortuna.

Tunc memor imperij sortem consistere in illo,
Consilium multæ caliditatis inijt,
Plura iubet fieri simili zelata figura,
Error vt ante oculos insidiantis eat.

Teste Ouidio 3. *fastorum*, y el Poeta acredita el sentimiento de los Capellanes, por la sentencia dada contra la desta Chancilleria.

Articulus Tertius.

121 EN Este solo se tratarà de satisfacer a el Rector, y Colegio la duda que pone a la cosa juzgada, y sentencia de que se valen los Capellanes, ganada por los Beneficiados deste Arçobispado, pretendiendo tener el primer lugar en el Coro derecho, despues de el Racionero mas moderno: y no obstante dicha pretension, se determinò, que el dicho lugar se diesse a el dicho Capellan mas antiguo.

122 ¶ Para cuya resolucion noto lo primero, omitiendo las varias disputas de los Doctores sobre las calidades, y circunstancias de la cosa juzgada, siguiendo solo la opinion de aquellos que la distinguẽ entre Real, y personal, assentando por cosa cierta, que el Beneficiado mes antiguo, quando litigò, fue derecho

cho

cho Real èl que pidiò, y se determinò, que era el primer lugar en el Coro derecho, despues del Racionero mas moderno, y se le diò en el Coro izquierdo, como consta de la executoria.

123 ¶ Tambien supongo, que los Beneficiados, Capellanes, y Colegiales, todos son personas representatiuas respectu ministri cui assistunt, pues no tienen mas del dominio vtil de los bienes assignados à sus Capellanias: en los quales se les concede el ius administrandi, Melch. Loterius *de re benefic. lib. 1. quæst. 3. à num. 8.* ibi: *Non enim dicitur dominus bonorum beneficij, sed in illis habetur loco administratoris*, Gratian *forens. part. 2. c. 238. num. 5.* plures Nicolas Garcia *de benefic. 1. part. cap. 2. per tot. & p. 2. c. 1. à n. 9.*

124 ¶ Que sea Real la sentencia de que tratamos, consta del texto vulgar, *in l. qui aliena, §. vno defendente, ff. de negotijs gestis*, ibi: *Sententia prædio datur, l. duobus 28. §. 1. ff. de iure iurando*, Monachus *in cap. dispendia, n. 4. de rescriptis, lib. 6.* Butrio *in cap. causam, num. 14. qui filijs sint legitimi*, Baldus *in l. 1. C. quando prouocare non est necesse*, Gratiano *decis. Marchia 197. num. 4.* ibi: *Nam victoria habet perpetuam causam, & effectum substantiæ incommutabilem, & ille qui vicit non potest perdere in perpetuum.* El lugar en las procesiones (Bald *in l. 1. in princip. & col. 2. vers. Ex his apparet, num. 3. in fin. C. quando prouocar. non est necess.*, Decius *cons. 294. num. 4.* Dom Salgad *in labyrint. 3. part. capit. 1. num. 171.*) fue el que se litigò, y el que la Sala determinò, con que bien se adapta la doctrina referida.

125 ¶ Bien assegura la pretension de los Capellanes, la razon del texto en la *l. si inter me, & te 15. ff. de except. rei iudicat.* ibi: *Quia eo ipso, quod meam esse pronuntiatum rt, ex diuerso pronuntiatum esset, videtur tuam non esse, l. Pomponius, § sed & is, ff. de procuratoribus*, ibi: *Nam cum iudicatur rem meam esse, simul iudicatur illius non esse*, vbi Glos. *l. diui fratres 27. § si ea persona*, vers. *Rectè, ff. liberal. causa, l. diuerso 36. §. vbi autem, ff. rei vindicat.* Con que si en la sentencia del año de 1541. se dà el primer lugar a el Capellan mas antiguo, por necessaria consequencia queda excluyda la parte del Colegio del derecho que intenta.

126 ¶ Por particular noto la determinacion

de la sentencia, dada en este pleyto por los señores de la Sala, dando primer lugar al Capellan mas antiguo, no litigando, sino siendo solo el litigio entre la Vniuersidad de Beneficiados, con el Maestro de Capilla: y aora corre con mayor razō la del texto en la *l. talis scriptura 34. §. planè de lege 1. Quod ordo scripturæ attendatur*, como arriba queda ponderado, que fue el motiuo de los señores Iuezes que determinaron, atendiendo que conforme a la ereccion, a los Capellanes les toca el lugar inmediato despues de los Racioneros, pues en ella primeramente se llamaron Dignidades, Canonigos, Racioneros, y en quarto lugar Capellanes, ibi: *Dignitates, Canonicatus, portiones, & ibi viginti Capellanias*. Por lo qual fuera alterar la ereccion, dando a el Beneficiado mas antiguo el primer lugar, siendo, como es, del Capellan mas antiguo.

127 ¶ Y dar a el dicho Beneficiado el segundo lugar, fue en obseruancia de lo dicho, fundandose en otras palabras de la dicha ereccion, ibi: *Aliaque Beneficia, & officia Ecclesiastica*, y como el Maestro de Capilla no era de ninguno de los gremios, mencionados en ella, se le mandò fuesse en medio de las procesiones, *sine loco*, por no perjudicar el derecho adquirido a los nombrados en ella, y siendo los señores que determinaron, juezes superiores, y pudiendo con causa alterar el derecho de tercero, como latamente nota el señor don Iuan del Castillo, refiriendo a muchos, *lib. 2. capit. 28. & lib. 3. cap. 6.* se ajustaron a la ereccion, por no auer causa para poderse alterar.

128 ¶ Quid ergo ad rem, la sentencia de el Prouisor dada en esta causa, a quien falta potestad, tam respectu potestatis iudiciariæ, quam priuilegij, para querer alterar la fundacion hecha por los señores Reyes Catolicos, que reseruaron en si la juridicion destas causas, y se halla, vt iudex incompetens, pues ni aun como juez ordinario sin causa podia alterar la disposicion de vn particular, sin reserua, como se nota en el Sagrado Concilio Tridentino *Sess. 22. cap. 6. de reformat.* ibi: *Quæ non nisi ex iusta, & necessaria causa fieri debent Episcopi, tanquā legati Sedis Apostolicæ*, vbi Agustinus Barbos. plures refert

fert Dom. Valençuel. Velazq. *conf.* 130. *num.* 54. *tom.* 2. Dom. Perez de Lara *de anniuerf. & Capellan. lib.* 1. *cap.* 14. Gabriel Pereyra *de manu Regia, part.* 1. *cap.* 16. Moneta *in tractat. de commut. cap.* 5. *cum seqq.* Augustin. Barbos. *de potestat. Episcopi, part.* 3. *alleg.* 83.

129 ¶ Tambien advierto para corrobacion del derecho de los Capellanes, la obseruancia que el Colegio Eclesiastico tiene en esta Iglesia, pues siruen en ella, spe beneficiandi, como es notorio: y luego que llegan a ser Beneficiados, obtienen el lugar, y preeminencia que les dà la executoria que litigaron con el Maestro Pontach, que es el segundo en las procesiones: con que si siendo Beneficiados tienen inferior lugar, siendo asi que es ascenso: luego siedo Colegiales, que es menos, no podran tenerle mejor. Iubenal.

Si fortuna volet fies de Rectore Consul,
Si volet hæc eadem fies de Consule Rector.

130 ¶ Si el amparo de su Prelado les dà ocasion a que en el estado de Colegiales tengan mas de aquello que pueden tener, quando en mejor fortuna no serà muy culpable el que intenten en qualquiera, oponerse a lo decretado en la erecciõ. No quisiera echar les la maldicion de Horacio, porque reconozco merecen mas.

Fortuna omnipotens insipientibus,
Quantum atrox quæ tibi vendicas,
Euertensque bonos erigis improbos,
Nec seruare potes muneribus fidem,
Fortuna immeritos auget honoribus,
Fortuna innocuos cladibus aficit,
Iustos illa viros pauperiæ grauat,
In dignos eadem diuitijs beat.

Sin superior la considerò Oracio en el mundo:

Nempè dat, & quodcumque libet fortuna rapitquè,
Irus ædes subito qui modo cræsus erat.

Bernardus de Busto, *serm.* 32 *part.* 2 *sui rosarij, liter.* O. Diola le llamò con Iubenal.

Sed nos te facimus fortuna Deam, Cæloquè locamus.

Celio *lib.* 1. *antiquit. lect. cap.* 32 refiere, que con el fauor del superior, con facilidad el subdito se alienta a pedir

dir mas lo que se le antoja, que no lo que sele deue, ibi: *Petis, quod optas non quod debetur*: si el fauor de el Prelado les patrocina, si el deseo del Prouisor se conforma con el; que mucho que intenten oponerse contra la executoria presentada en este pleyto.

131 ¶ Pro coronide deste articulo, pondero la fecha de la executoria presentada, que fue el año de 1541. en que se diò el lugar que dexamos referido, a el Capellan mas antiguo (tiempo en que si auia Colegio, ò no, adhuc sub iudice lis est) el derecho de los Colegiales, segun su demanda se funda en el Sinodo, que queda mencionado en este papel, hecho por don Pedro Guerrero, año de 1573. treynta y dos años despues de la executoria: de lo qual sale respuesta a la alegacion del Colegio, de que no le puede perjudicar, porque no se litigò con el, sino era en baticinio, no podian quedar culpados en otra cosa los litigantes, y era hazerlos Reos de que treynta y dos años antes baticinassen el lugar que el Colegio auia de tener para citarles, Origines in Iob, *lib.* 1. *Malefitia, auguria, diuinationes, philateria, & incantationes diaboli sunt seductiones demonum irrissiones, idolatrie fex, animarum infatuatio, atque cordium scandalũ*, in idem est D. Thom. 2.2. *quæst*. 95. *art*. 1. Y aunque los litigantes en aquel tiempo quisierã citar a el Colegio, creo hallaran por respuesta los Capellanes las palabras del *cap*. 28. *del lib*. 1. *de los Reyes*. *Consulerat Dominum, & non responderat ei, neque per Sacerdotes, neque per Prophetas*. Porque si por decreto de los señores Iuezes, ante quiẽ pendia el pleyto, se citara a el Colegio, pues no tenian el Sinodo, no podrian responder, ni salir a el.

132 ¶ Fuera assimesmo monstruosidad ~~in~~ el citar a los Colegiales sin ser partes, pues no auia nacido todavia su derecho, como notan los Doctores en la *ley non sunt liberi, de statu hominum*, siendo necessario de que tuuiessen alguno en aquel tiempo, ni el que les sobreuino les puede aprouechar, por auerse fenecido el juyzio antes de hazerse el Sinodo, aunque no se extinguiò el deseo de molestar a los Capellanes, con q̃ omitimos el disputar si la executoria fue necessario litigarse con ellos, ò si tanquam ignorantibus, les puede per-

judicar

judicar la sentencia ; pues ella fue primero que no ellos.

133 ¶ Menos puede obstar el testimonio q̃ dà Alonso de Rueda, de que en vn libro que tiene el Rector, en que està escrita la cuenta del gasto del Colegio, se dize, que Benito Ramirez era Racionero, siendo Rector el año de 29. que fue quando el Capellan mas antiguo, llamado Iuan Bautista, en la Procession de señor San Sebastian se le diò el primer lugar despues de los Racioneros.

134 ¶ Que autoridad tenga este libro, serà dificil hallarse en el derecho. Lo primero, porque no està estatuydo authoritate publica, segun Bartulo en la *ley quædam, §. nummularios, ad finem, ff. de edendo*, con muchos que refiere Menochio *de arbitrarijs, cas. 91. nu. 12.* No es este de la Camara Apostolica, para que se le dè el credito que refiere Paulo Parisio *cons. 140. num. 17.* ni de aquellos que se hallan sub custodia publica, segun Corneo *cons. 171. num. 4. lib. 1.* ni de los Tesoreros, publicamente deputados, segun Craueta *de antiquitat. §. quarto limitatur, num. 62.* ni del Principe, segun *la decis. Pedemontana 69. per tot.* ni Baptismal, segun Mascardo en la *conclus. 672.* Aunque he hallado en Iasson en la *ley decem, ff. de verbor. obligat. num. 35.* que ay libro del gasto de la sal, Paulo Paris. *cons. 4. num. 5. lib. 4.* dize lo propio, y q̃ este solo haze fee en aquel genero de gasto, con que se reconoce que el libro mas deue seruir para el gasto del Colegio, que no para el pleyto.

135 ¶ El Maestro Andres Sanchez de Espejo, Secretario de Cabildo, dà otro testimonio de que el año de 1557. se tratò de la fundacion del Colegio, ibi : *Se leyò la ereccion, y lo que sobre ello dispone, y se tratò de la fundacion del Colegio*, y que Dueñas, Capellan, dixo, que en tiempo de don Pedro de Alva, que fue por el año de 1527. se diò vn memorial de Capellanes, y Acolitos para que fueran Colegiales, y que desde entonces acà ha visto el Colegio como aora està. Año de 1557. Dueñas dize lo ha visto, este año se tratò de fundar. Luego el año de 27. no estaua fundado.

136 ¶ Menos obsta el testimonio; dado por Francisco Bernardo, en que haze relacion de vna Cedula, sin dar autor de cuya sea, sino solo de que se hallò en vn libro de la Secretaria de la Dignidad desta Ciudad, y que el libro se intitula, *Cedulas de su Magestad, desde el año de* 1532. Y en el pedimiento que haze la parte del Colegio para sacarla, dize, que es vna Cedula de el señor Emperador Carlos V. que trata de la fundaciõ de su Colegio, ibi: *Assimismo encargamos, que proueays, y deis orden en vuestra Iglesia, como todos los Acolitos, y Capellanes de el esten recogidos en Colegio con su Rector, como se solia hazer en esta Ciudad, en tiempo del primer Arçobispo, y que alli sean enseñados en la Doctrina, y cosas Eclesiasticas.*

137 ¶ La relacion que el Licenciado Dueñas hizo en el Cabildo, fue, de que el Colegio estaua fundado desde el año 527. y por la Cedula que presentan año de 1532. se encarga a el Arçobispo haga ~~liti~~gio, como lo auia hecho el primer Arçobispo, que fue Don Fray Pedro de Talabera. Luego el año de 27. no pudo auer Colegio, pues el año de 32. se mandò fundar.

cole—

138 ¶ Lo que por dicha Cedula se ordena es, que se haga Colegio, como el primer Arçobispo lo auia hecho, para enseñar la Doctrina Christiana. Estas palabras mas quadran a el Colegio de san Miguel, cuyo es dicho instituto, que no a el de los Abades, pues aquel fue fundado para enseñar la Doctrina Christiana. En este entran hombres doctos, capazes, Christianos, y atentos: cõ que es rigor dar titulo a tal Colegio, de Colegio de niños, porque sean enseñados en la Doctrina Christiana.

139 ¶ Dicha Cedula, capitulo della, y testimonio, en que està inserta, y presentado, se halla sine die, & sine authore, pues ni el Notario dize cuya es, ni quien la mandò despachar, contra la *l.* 54. vbi Gregor. *glos.* 3. *& l.* 111. *tit.* 8. *part.* 3. *& l.* 13. *tit.* 25. *lib.* 4. *Recop.* ibi: *Declarando las personas que la otorgan, y el dia, y el mes, y el año,* Morla *in empor. iuris, tit.* 11. *de fide instrument. quæst.* 9. *n.* 10. vbi plures, ibi: *Instrumentum carens anno, die, ac Pontificatu*

nihil

nihil probat, del dia que falta en el instrumento, para que no se le dè fee, ni credito, notat Bertazzola *in tractat. de clausulis instrumentorum, in proœmio, num. 8. & clauf. 1. glos. 5.* Aymon Craueta *conf. 274. n. 7. & 8.* Menochius *conf. 1. num. 77.* Galganeto *de condit. & demonstrat. part. 2. cap. 2. q. 4.* D. Couarruv. *lib. 1. var. c. 12. & lib. 4. c. 17.* Azeued. *in d. l. 13. n. 16.*

140 ¶ De aqui deciende lo que antiguamente se obseruaua apud varias nationes, teste Alexander ab Alexand. *lib. 5. dierum genialium*, que vnas haziã mencion del dia en que se celebrauan los contratos, vt tenet etiam Pomponius Mela *lib. 2. cap. 3. tit. de Macedonia*, Diodoro Siculo *lib. 5. cap. 3. tit. de Achaya*, por ser preciso para su validacion, otros del Rey O tribuno que gouernaua, teste Cornelio Tacito *lib. 3.* ibi: *Marcus Silanus ex contumelia Consulatus honorem Principibus petiuit, dixitque pro sententia, vt publicis priuatisque monumentis, seu scripturis ad memoriam temporum non Consulum nomina præscriberentur, sed qui Tribunitiam potestatem gererent*, Genophonte *libr. 2. rerũ Græcaniarum*, ibi: *Ex eunte verè quo debelatũ est anno vigesimo octauo, mense sexto, quo tempore numerantur.*

141 ¶ Entre los Espartanos regnante Theopompo, dinumerationem tam rei instrumentariæ, quã iudiciariæ à Tribunis, prout Romani à Consulibus dinumerabatur authore Valerio Maximo *libr. 4. cap. 1.*

142 ¶ Del lugar en que se despachasse la Cedula, tampoco consta en dicho testimonio, con que la nulidad es mas euidente, Cephalo *conf. 622. numer. 13.* Menoch. *de præsumpt. lib. 2. quæst. 84. num. 2.* Caldas Pereyra *de emption. & vendit. cap. 5. num. 9. & 19.* Stephano Gratiano *de sentent. forens. cap. 235. num. 13.* & Marchiæ *decis. 28.* Menochio *conf. 48. num. 18.* ibi: *Locus apponendus est, & si non apponitur nulla erit dispositio.*

143 ¶ Del litigio que tuuieron los Capellanes con el Dean, Cabildo, y Colegio, a que saliò el señor Fiscal del Consejo Real, sobre pretender dichos Capellanes, que sus Capellanias se erigiessen en medias Raciones, de que se despachò prouision por el año de 47. se declarò en el Consejo no auer lugar: con que los mis-

mismos Colegiales nos assegùran la juridicion; pues por su propio testimonio consta litigarse en el. Adagio antiguo fue, ser dificil guardar en el pecho el ascua sin quemarse.

Certè dificile est abscondere pectoris ignes;
Panditur, & clauso sæpius ore furor.

Bien creo que a poder hazer dicho testimonio mas diminuto de lo que està, les conuenia, mas como se hallaua en el tan insita la juridicion de los señores de el Consejo, ò no lo advirtieron para quitarlo, ò atentamente no quisieron ocultar la verdad.

Heu, quam dificile est, crimen non prodere vultu.

Teste Ouidio.

Et de amore in epistola paridis,
------ *Quis enim zel.uerit ignem,*
Lumine qui semper proditur ipse suo.

Pues con su mismo instrumento se reconoce la falta de juridicion en su juez, D. Hieronym. *in tract. contra Pelagian.*, ibi: *Nobis exhibuit prudentius in psichomachia de superbia in fossam, quam humilitati defoderat incidente*, *Psalm.* 9. *vers.* 7. ibi: *Laqueum perauerunt pedibus meis, & incuraberunt animam meam foderunt ante faciem meam, & inciderunt in eam*, Seneca *in declamat.* ibi: *Sunt dij immortales lenit quidem, sed certi vendices generis humani, & magna exempla in caput inuenientium regresserunt, vt iustissima patiendi vice, quod quisque alieno excogitarit supplicio, sæpè excipiat suo.*

144 ¶ Y aunque en dicho testimonio se haze mencion de que el Arçobispo auia priuado a quatro Capellanes de las Capellanias, por falta de respeto que auian tenido, y pretendieron retencion, como este delito no miraua a oponerse a la ereccion, y era cometido por Clerigo intra Ecclesiã, le tocaua el conocimiẽto; y siendo la culpa graue, tenia potestad para poderlos priuar de las Capellanias, con que atentamente los señores de el Consejo: en este particular declararon no auer lugar la retencion, pedida por los Capellanes.

145 ¶ La misma razon corre en el pleyto de el Obispo de Almeria, pues alli se procedia, por auer faltado los Prebendados a la ceremonia, estatuyda por

la

la Iglesia, de que el Prebendado contra quien se procedia, no auia echado la toalla al Obispo quando celebra de Pontifical, y sobre la forma de poner las sillas en el pauimento del Altar mayor, en tiempo que se canta la Gloria, Credo Gradual, y Kyries: y como esto todo es ceremonial Romano no toca a el Iuez seglar su conocimiento, con que legitimamente se despachò la sobre cedula, para que el Metropolitano conociera, siendo assi que en la despachada en 5. de Mayo del año passado de 55. su Magestad (que Dios guarde) cierra el discurso della, diziendo ibi: *Para que oyendo a el Cabildo, hagais justicia en esta causa, conforme a derecho, que yo lo tengo assi por bien, como Patron que soy de la dicha Iglesia.* Las quales parece dan juridicion a el Metropolitano, para que conozca, por ser la dicha Iglesia de Patrimonio Real. *Conscientiam probamus, cui iudicanda committimus, quia dignus est inter alios sequenda decernere, qui sibi modum visus est ligitime conuersationis imponere*, Cassiodoro *lib. 4. variar. cap.* 28. Tratando de la comission que el superior dà a el subdito, para que conozca: y mas quando en ella le ordena haga justicia a las partes, aunque sean Eclesiasticos, *libr.* 3. *cap.* 7. *Omnes quidem iustitiam colere, & obseruare præcipimus erga subditos, sed eos maximè, qui diuinis honoribus eriguntur, vt supernè gratiæ fiant proximi.*

Articulo Quarto Primæ Partis.

146 LA Autoridad del Sinodo de esta Santa Iglesia ha dado motiuo a este litigio, y aunque reconozco que el impugnarle en este discurso mira mas a la justicia principal, que no a el articulo de retencion, y auto de legos que se pretende por parte de los Capellanes; con todo desuanecida la fuerça de el, se hallarà la parte del Colegio sin acciõ legitima, y correrà con mayor seguridad la pretension de los Capellanes, tanquam destructo antecedenti, de quo *in l. 1. §. huius rei, ff. de offic. eius, l. veteres, ff. de itinere, actuque priuato, l. si cũ te, ff. de pactis, caput ad petitionem, de accusationibus*, Euerar. *in topicis legal. loco* 96. Antonius Monachus

 chus

chus *decis. Florent. 29. num.* 16. Baldus *in l. 1. opos. 9. C. de fideicommissis.*

147 ¶ Por el año de 573. don Pedro Guerrero, Arçobispo desta Santa Iglesia, haze el Sinodo, de que se vale la parte del Colegio, y entre las cosas que decreta en el *tit. de maiorat. & obedientia*, §. 3. ibi: *Y despues de todos los dichos, tendrà el primer lugar en el Coro de la mano derecha el Rector del Colegio Eclesiastico desta Ciudad; que en quanto a esto le auemos por Capellan mas antiguo.*

148 ¶ No hallo en el derecho, quòd de iuridictione Archiepiscoporum sea el hazer Sinodo, en la forma que està hecho este de Granada. Lo primero, por defecto de formalidad. La segundo, por auerse impresso sin autoridad. Lo tercero, por auer en el estatutos contra la ereccion. Lo quarto, porque està mandado recoger: causas bastantes para limitar el deseo del Colegio, para que suspenda el pleyto presente, quando sin titulo litiga.

149 ¶ En los casos en que se deue hazer Sinodo para reformacion de abusos, castigo de pecados, obseruancia de los estatutos de las Iglesias, es necessario interuengan en el, primo omnes qui animarũ curam habent, segun decreto de Inocencio Tercero, relatum *in cap. quod super his, cum glos. de maioritate, & obedientia, cap. de eulogis, cap. si quis autem* 18. *distinct.* August. Barbos. *in pastorali, part.* 3. *alleg.* 93. *num.* 5. Vgolinus *de officio Episcopi, cap.* 48. §. 1. *num.* 1. Francisco de Leon *in thesaur. cap.* 9. *num.* 13. Concil. Trident. *cap.* 24. *de reformat. cap.* 2. ibi: *Ratione tamen Parochialium, aut aliarum sæculariũ Ecclesiarum, etiam anexarum, debent ij qui illarum curam gerũt, quicunque illi sint, Synodo interesse*, Ascanius Tamburinus *de officio Abbatum, tom.* 1. *disput.* 29. *quæst.* 5. *nu.* 4. Este es el primer defecto que tiene el Sinodo, pues no cõsta que los Curas interuiniessen.

150 ¶ Tambien deuian itéruenir el Cabildo desta S. Iglesia, conforme el *cap. vltim. de his quę fiunt à Pręlat. sine consensu capituli*, exẽpti omnes, segun CoKier *de iurisdict. in exemptos, p.* 4. *q.* 19. Rectores Parochialiũ, segun Sayro *in floribus decisionum, tit. de offic. de iudic. ordinarij, decis.* 11. Itẽ regulares qui curã animarũ habent, *dict.*

Consil.

Consil.Trident.c.2. Azor, *instit.Moral.part.2.libr.3.cap.47. quæst.* 3. ninguno de los referidos asistiò en este Sinodo, siendo necessaria su asistencia, y que para ello despachara letras conuocatorias, segun los Doctores citados, para lo qual se vea el Sinodo de Alcalà, fecho por el año de 13. por don Pedro Moya, Abad della, haziendose primero la protestacion de la Fè, y proposicion della, sub iure iurando.

151 ¶ La misma solemnidad se halla en las de Valladolid, hechas el año de 1607. por el señor don Iuan Bautista de Azeuedo, y en el año de 1617. se obseruò lo mismo en las hechas por don Tomàs de Villa noua, Arçobispo de Valencia, como parece por ellas. Hallase solamente en el Sinodo de Granada, licencia del Prelado para imprimirlo, con insercion del decreto del Sagrado Concilio, *Sess.4.* y vna Pragmatica del señor Felipe Segundo, en que dize, se pueden imprimir libros, precediendo licēcia del ordinario, que es la *l.24. tit.7.lib.1.Recopil.* Y esta ley fue promulgada el año de 1558. dexando de ver la *l.26.tit.7.dict.lib.1.* que manda, que Missales, ni otro libro alguno, aunque estè vna vez impresso se pueda otra vez bolver a imprimir sin licencia del Cōsejo, y esta ley se promulgò quatro años antes que se imprimiera el Sinodo, que fue en el año de 573. y ella se auia promulgado el año de 1569.

152 ¶ No se llama a ninguna de las personas mencionadas, para su formacion, y publicacion, ni en el ay juramento, ni protestacion de la Fè, ni a los rebeldes se les multa conforme el *cap.quoniam* 18. *dist.* Y cōsta del Concilio Aurelianense 5. *cap.* 18. y del Tarragonense *cap.*7. Solo se haze de voluntate Prælati: y si por el no se hallara derogada la ereccion desta Santa Iglesia, en la qual tienen los Capellanes quinto lugar, corriera si esset conformis omni iure, y no siendolo por el, les priua el Prelado de el lugar, no pudiendo: pues solo pudiera alterar lo ordenado en la ereccion, quando lo estatuydo en ella fuera perjudicial a la Iglesia, Concil. Trident. *Sess.22.de obseru.& euitand.in celebrat.Missar.c.1.* §. *ab Ecclesia*, y esto auia de ser requisito, consilio capituli, D. Valenç. Velazq. *cons.34.n.112.vsque ad num.135.* vbi plura ad saturitatem.

Y en

153 ¶ Y en terminos de que pueda el Prelado en el Sinodo alterar contra el estatuto de la Iglesia, se vea a Mauricio de Alzedo, en el tratado *de Episcopo, part.2.cap.1.num.45.* ibi: *Nequit tamen immutare statutum suæ Ecclesiæ sine consensu capituli, neque capitulum sine consensu Episcopi,* Panormit. *in cap. cum omnes, de constit.* Lanzelot. *in Templo, lib.2.cap.5.§.3.n* 43.

154 ¶ Que vn Prelado con potestad quite el derecho adquirido a vn tercero, quando el mismo Principe que lo concediò no puede, es sentimiēto grande, pues es prerrogatiua solo en el Principe de poder hazerlo, ex iusta, & rationabili causa, Aretinus 7.*col.*2.*& consf.* 74 *num.*10. Iasson *consf.*213.*num.*17.*lib* 2. Decius *consil.* 107.*colum. vltim.* Tiraquelus *de retract* §.2.*glos.*7.*nu.*22. *& l. connuuial. in princip. glos* 42.*num.*39. Cephalo *consf.*12. *num.*33. *& consf.*133.*num.*122. Romanus *consf.*435. *ad fin.* Dom. Castillo *lib.*3.*controuers. cap.* 28. *à num.*19. *&* 20. Valero *de iur. emphit. q* 3.*n.*9.

155 ¶ En el Sinodo, hecho por don Pedro Guerrero, no hallamos que en el decreto, sobre que tratamos, aya conueniencia de causa publica, ni reformacion de abuso, ni correccion de pecado, ni tampoco autoridad del Prelado, para que altere lo que no pudo dar: *Ne transgrediaris terminos antiquos, quos possuerunt patres tui,* Casiodoro *lib.*11.*variar. cap.*16. ibi: *Graue scelus esse iudicamus, aut mēsuras modum excedere, aut libram æquissimi ponderis non habere.* Porque siendo la ereccion data de los señores Reyes Catolicos, a ellos solos, y sus sucessores tocaua el poder alterar, y esto, precediendo causa publica, pues de otra suerte tambien notaramos a el mismo Principe, Legislador, de que obraua cosas contrarias, motus voluntate tantum, Casiodoro *lib.*3.*cap.*21. *Graue malum est inter curas, Regiasque personas voluntates sibimet videre contrarias.* Con que si el mismo Principe se halla coartado ex vi potestatis ordinariæ, con mayor razon el subdito in quo deficit potestas.

SEGVN-

156 EN Esta se fundarà breuemente, q̃ a faltar el derecho de retencion, y auto de legos que se intenta, respeto de la apelacion interpuesta por parte de los Capellanes, deue tener efecto suspensiuo, y deuolutiuo, no obstante el Sagrado Concilio Tridentino *Sess. 25. cap. 13. de Regular.* ibi: *Episcopus amota omni appellatione, & non obstantibus componat.*

157 ¶ No canso con alegaciones largas, de que en lo regular, segun derecho, se admite la apelaciõ in omni casu, por ser cierto, y vulgar: solo tratarè de ajustar a què interdicto conuenga el derecho intentado por parte del Colegio: y segun mi corto sentir es el *retinendæ*, en el qual, cum detur seu habeat mixtam causam proprietatis, appellatio habet vtrumque effectum, Potius *de manutend. obseruat.* 106. *numer.* 79. ibi: *Non negetur appellatio, vbi decretum continet mixturam*, Cæsar Barcius *decis.* 47. *num.* 27. Thomasetus *decis.* 35. *num.* 62. 73. & 74. & *decis.* 12. *num.* 30. & 31. Rota Bononiensis *decis.* 138. *num.* 88. vers. *Ne suffragatur*, *numer.* 90. Gabriel *cons.* 35. *num.* 4. Menochius *tractat. retinendæ, remed.* 3. *num.* 843. Scaccia *de appellat. q.* 17. *n.* 5.

158 ¶ A faltar lo referido, concurren en este caso diferentes circunstancias que califican el admitirse la apelacion, quo ad vtrumque effectum. Lo primero, quoties de iudicio possessorio cognoscitur plenariè, & non summarissimè, Cesar Barcius *decis.* 46. *nu.* 1. *& seqq.* Rota Bononiensis *dict. decis.* 138. *num.* 76. & 77. Potius *dict. obseruat.* 106. *num.* 34. vbi tenet dari appellationem, quoad vtrumque effectum, ibi: *Quæ procedit in ordinario, non in hoc summarissimo*, hablando en el interdicto, *vti possidetis*, en el qual Scaccia *dict. quæst.* 17. *limit.* 6. *membr.* 5. *num.* 6. vers. *Contrariam opinionem*, dize se deue admitir.

159 ¶ La segunda razon es, quoties sententia iudicis continet euidentem iniquitatem (qual sea la que contiene la sentencia del) consta de lo que queda

fundado en la primera parte; por ser sentencia contra la de los señores de la Chancilleria, item contra la propia declaracion que hizo el Rector del Colegio, Cæsar Barcius *decis. 71. num. 39.* Marquesanus *de commis. p. 1. de commiss. appellat. §. 2. sub num. 92.* Thomasetus *decis.* 35. *num.* 2 *&* 62. *num.* 13. *&* 25. Con que hallandose en este caso la sentencia del Prouisor con los defectos referidos, y assistencia de derecho en la justicia de los Capellanes, se deue admitir la apelacion quoad vtrumque effectum.

160 ¶ A que no obsta el lugar del Sagrado Concilio, referido, que manda, que las dudas de precedencia que se ofrecieren en las Procesiones, statim ibi: *A Prælato terminentur proptèr scandalum*, ibi: *Quæ præ sæpè cũ scandalo oriuntur inter Ecclesiasticas personas*, Augustinus Barbosa *dict. loco, num.* 7. ibi: *Quando ex ipsis controuersijs sequitur scandalum, non ita si illud non sequatur*, Deciano *consil.* 63. *num.* 10. *lib.* 2. Cenedo *in Canon. quæst. libr.* 1. *quæst.* 26. *num.* 17. Dom. Salgad. *de Regia protect. p.* 2. *c.* 9. *n.* 101.

161 ¶ Falta por prouar a la parte del Rector, y Prouisor que diò la sentencia, y escandalo que requiere el Sagrado Concilio, y que este juyzio siendo sumarissimo, tomò origen de algun acto, ò inquietud que resultasse en Procession, a el tiempo que quisiesse salir, vt docet idem Concilium, ibi: *Cum in Processionibus publicis, tunc in ijs, quę fiunt in tumultuandis defunctorũ corporibus.*

162 ¶ Hago ponderacion de la palabra, *cum*, referida en dicho Sagrado Concilio, la qual denota existencia de tiempo, *l. qui promisit, ff. de condit. & indebiti, l. quocumque, §. fin. ff. de verbor. obligat.* Iasson *in l. si ancilla, num.* 1. *& seqq. §. de legat.* 1. Y assi no auiendo sucedido el accidente del litigio presente, tempore processionis, como de los autos consta, no procede el lugar del Sagrado Concilio, por ser de essencia el tiempo, y el escandalo.

163 ¶ No creo ha causado poco escandalo el litigio presente, intentado por el Rector del Colegio, y que los Capellanes, con razon, se valdràn en el estado presente de las palabras de Tobias, *cap.* 3. *vers.* 20. ibi: *Post tempestatem trãquiliũ facis, & post lachrymationem,*

& fletum

& fletum exultationem infundis, para que conociendo lo q̃ han padecido, se asseguren con las palabras de San Cipriano *lib. de lapsis, in princip.* ibi: *Pax ecce dilectissimi fratres Ecclesiæ reddita est, & quod difficile nuper incredulis impossibile videbatur, ope diuina, securitas nostra reparata est in lætitiam mentes redeunt, & tempestate pressure, ac nube, & caligine discusa tranquilitas ac serenitas refulserunt.* Con ellas, y las de San Cipriano, referidas, conocen, señor, que la Sala cõ el auto que proueyere, ha de reduzir a paz el estado del litigio, assegurandose de que en el se determine auer lugar la retencion, y auto de legos, ò a lo menos admitir la apelaciõ, quoad vtrumque effectum, & ita speratur. Salva in omnibus V. D. C.

El Licenciado Don Antonio de Morales y Noroña.

tis [illegible], para que conociendo lo q han proveido, se assegure con las palabras de San Cipriano lib. 1. epist. in princip. ibi: Pax [illegible] Ecclesia [illegible], & quod difficile nuper incredulis [illegible] videbatur, [illegible] securitas nostra reparat[illegible] [illegible] redeunt, [illegible] comprestare [illegible], ac [illegible], & caligine [illegible] [illegible] tranquillitas [illegible] refulserant. Concilios, y las de San Cypriano, referidas, conocen, señor, que la Sala cō el auto que proueyere, ha de reduzir a el estado del litigio, assegurandose de que en el se determine auer lugar la retencion, y auto de legos, ó a lo menos admitir la apelacion, quoad vtrumque effectum; & ita speratur. Salva in omnibus V. D. C.

El Licenciado Don Antonio de Morales y Noroña